JURIS FLUVIATICI UNIVERSI

PARS SECUNDA,

Continens Variorum Auctorum
Conſilia, Deciſiones & Obſervationes.

CONSILIUM I.

De jure aqvæ in noſtro fundo ortæ.

CUm in Lite primo inter ſtrenuum Dominum H de T. militem, & validum T. G. ipſorum ac aliorum ſubditorum ſuorum in villis L. R. & P. illorumq. conſortium (uti ſingulorum) nominibus, actores & una & val cum G. de S. reum, ex altera, partibus inchoata. Et illa pendente (ex actoribus prædictis præfato T. G. & ſimiliter H de S. reo, defunctis per dictum militem, & H G. filium & heredem dicti T. genitoris ſui defuncti contra VV. de S. filium prænominati G. de S. rei, pariter defuncti, ultra longum tempus, ab Anno Domini ſcilicet 1495. & menſe Aprili; quo erat primo incepta & usque in præſentiarum continuata, nec dum finita, partes præmiſſæ varia prolixaque invicem certandum produxerunt. Quæ omnia ſigillatim recenſere (illorum prolixitate cauſſante) animos legentium & diffinire debentium, nimis gravarent, quinimo faſtidium generarent.

Idcirco multa paucis concludendo, & reſecatis ad cauſam nihil aut parum facientibus, principalia acta & agitata loco caſus poſitionis ſummarie referendo, proceſſum & actum eſt inter partes præfatas, ut ſequitur.

In primis Anno 1495. ac menſe Julii actores ſupra dicti præfatum G. de S. reum, coram Judicibus ſeu Judice & aſſeſſoribus Curiæ Illuſtriſſimorum Principum & Dominorum, Dominorum Ducum S. tunc in A. præſidentibus, traxerunt in cauſam & ipſum impetendo dederunt libellum verbo contra eundem, de & ſuper eo in effectu, quod reus in fundo villæ ſuæ Z. & ſuper flumine publico (quem L. nuncupant) novam erexerat piſcinam latam cum alta & ampla ripa, magnam in eadem piſcina aquarum abundantiam ex dicto flumine L. colligendo, & fluminis hujꝰmodi faciẽ ſeu formã, mutando fluxũ ejus ſolitũ (qui erat olim per prædia rei ad prædia inferiora actorũ usq; ad Albim) per hoc impedimento & faciendo, quo minus actorum prædia inferiora per decurſum ſolitum dicti fluminis irrigentur, pecora ſua ex illo potentur, ipſique actores in eodem flumine, modo priori piſcari poſſent, in damnum & ad intereſſe eorundem agentium. Ac quod præter damna præmiſſa dicta piſcina, in quadam alia ſua ripa, quam vocant, den Wehrthañ/ de Anno Dom. 1491. Dominica ante trium Reg. violentam rupturam (quam einen Waltriß nominant) paſſa ſit, reus poſt hanc rupturam in eodem Anno, & in profeſto Nativit. glorio. virg. Mariæ, aquam piſcinæ emiſerat & actoribus ac prædiis inferioribus eorundem per hanc rupturam & aquarum emiſſionem permaxima intulerat damna in fructibus, in fœno, in agris, pratis & pecoribus agentium. Et quanquam actores propterea reo novum opus, ne dictam ruptam ripam, quam nominant den Wehrthamm/ reficeret, vel verius fulciret, nuntiari fecerunt ab eodemq; reo, de damno infecto, ſibi caveri poſtulaverunt. Veritas tamen fuit, quod idem reus (hac nuntiatione ſpreta) rupturam fulciebat præter id & absq; eo etiam, quod agentibus de damno infecto caveret. Petente propterea demolitionem facti operis, emendationem damnorum paſſorum, cautionem de damno infecto & expenſis.

Contra quæ reus ſe defendendo inprimis declinaverat forum dictorum judicium, allegãdo ſe fuiſſe & eſſe immediate ſub Jurisdictione Amptmanni in Miſnia, qui etiam ad Judices literas pro eo ſcripſerat, petens cauſam & cauſas hujusmodi contra ſubditum ſuũ reum ad ſe tanquam ad Judicem rei immediatum remitti. Sed judices dicti judicii his non attentis, pronunciarunt ad inſtantiam actorum, reum propter ſui non comparitionem & contumaciam pro convicto habendum, niſi contumaciam ſuam per revelantia impedimenta excuſet, à quibus Judicibus & illorum ſententia reus ad Illuſtriſſimum Principem & Dominum, Dominum G. Ducem S. &c. appellavit, & idem Illuſtriſſimus Princeps & Dominus Dux per ſententiam ſuam cauſam & cauſas ac partes ad judices dicti judicii Curiæ Ducalis remiſit. Coram quibus reus comparens, & litem negative conteſtans. Negavit inprimis rivulum, piſcinam ſuam ingredientem in loco ſaltem ingreſſus, vocari hoc nomine dye L. Negando etiam, quod idem rivulus ſit flumen publicum, publici juris & uſus in piſcando, navigando &c. Sed quod verius ſit flumicellus quidam ſeu rivulus privati juris, duorum aut trium pedum amplius in ſuis fundis ſeu prædiis pro majore parte ſua ſcaturiens, licet etiam pro parte de villa K. in ſuos fundos & piſcinam deſcendat & ingrediatur, qui flumicellus ſi in prædiis inferioribus dictum nomen dye L. acquiſiverit, cum fugiat.

Sed cum dictus miles ſuper eodem flumicello in parte ſuperiore, antequam fundum rei ingreditur, ſimiliter piſcinam habeat, & pariter G. competitor ſuos in parte inferiori, ubi flumicellus ex piſcina rei effluens tandem, licet non continuo, ſed per medium flori alterius villæ R. dictæ, deſcendit. Legem, quam in erigendo ſuas piſcinas ſuper eodem rivulo ſibi ipſis dixerant, etiam adverſus ſe in piſcina media ipſius rei pati debeant, maxime cum reus de villa Z cum ſuis fundis & pertinentiis ſub his verbis vulgaribus (per Principem terræ ad id faciendum facultatem habentem) inveſtitus ſit, mit Waſſern / Waſſerläufften / Teichen / Teichſtätten / etc. quæ verba effectum habere debeant, ne fruſtra videantur poſita. Et in loco eodem ab olim piſcina extiterat, quamvis non tam ampla. Quodque aquam in ſua naſcens, & ſuum fundum ingrediens in ſuo, ſua ſit, ipſamque in ſuo ad piſcinam vel aliam commoditatem ſuam divertere & ducere poſſit, nedum ex jure communi, ſed etiam ex conſuetudine patriæ, quæ eſt optima legum interpres, ipſaque aqua præfatam piſcinam rei ingrediens, in antiqvum & ſolitum alveum ſuum redit ac revertitur. Et cum etiam actores non habeant prædia continua prædiis rei in eodem loco. Sed ſic dicta villa R. & illius villæ prædia intermedia & per conſequens aſſertis prædiis agentium in prædiis rei ibidem malæ competat ſervitus prædialis. Habuit propterea & habeat reus ipſe, quo ad actores liberas ædes faciendi in ſuo piſcinam. Et quod ſibi proficit, & prodeſt, dummodo id fecerat, non principaliter animo eis nocendi, ſed ſibi prodeſſendi & per conſeqvens, licuerat ſibi nedum antiquam piſcinam reficere, fulcire ſeu ampliare, ſed etiam in ſuo novam piſcinam facere. Et quia dicti. Miles & G. agunt pro ſe & ſubditis ſuis, ideoq; edere illi teneantur copiam mandati prætenſorum ſuorum ſubditorum.

Excipiunt actores, dictum flumen publicum eſſe, de regalis, unde ſequitur, reum de illo inveſtiri non poſſe. Quodq; in inveſtitura rei ſubintelligenda ſit clauſula, ſalvo jure tertii, & ſic actorum, Nec teneantur actores producere aut habere mandatum ſubditorum, cum ſint ipſorum homagiales. Replicat reus, negando flumicellum eſſe de regalis, ſed potius juris privati, ſcilicet ſui. Nec ingrediatur immediate Albim, ſed prius piſcinam G. quæ piſcina completa erat in Anno Domini 1492 & ſteterat abſq; impugnatione actorum ad annum 94. Ideo non poterant actores nunciare novum opus, præſertim cum per concordiam Principis terræ, materia piſcinæ ſopita ſit, quam concordiam reus ſibi edi petit à dicto milite actore, pro fundanda ſua defenſione. Duplicant actores, triplicat reus, ſuper quibus Anno Domini 1503. Sabbato poſt feſtum ſanctorum Petri & Pauli Apoſt. lata eſt ſententia primo, quod actores nomine ſubditorum agentes, cavere debeant de rato. Et quia reus eſt litem conteſtatus negative, ideo actores admitti debeant ad probandum ſuam intentionem, milesq; edere concordiam & reus jurare, quod factam nunciationem novi operis & damnum ex piſcina ſua datum malitioſe non negaverat, ſed quod credat, id non eſſe factum. Qua ſententia lata, datæ ſunt partibus induciæ ſub ſpe concordiæ interveniendæ ad proximum judicium. Et iterum usq; ad diem Lunæ poſt Invocavit, Anno Domini 1509. qua adveniente diſputatum eſt inter partes, an reus prius jurare debeat juramentum malitiæ, an verò agentes prius cavere de rato, & miles edere concordiam, juxta tenorem ſententiæ, debeant. Super quibus pronunciatum eſt, actores debere primo cavere, & miles edere concordiam, aut jurare, ſe concordia Principum non velle uti, cujus ſententiæ procurator rei petiit declarationem, quatenus miles, etiamſi dicta concordia pro ſe uti non vellet, nihilominus eam edere teneatur ad fundandam ſuam ſcilicet rei defenſionem. Et lata eſt ſuper hæc ſententia, quod ſi miles juret, ſe concordiam non habere, teneatur reus priori ſententiæ acquieſcere: ſuper quo reus iterum declaratoriam petiit, ut miles jurare debeat, quod concordiam non habeat, nec dolo deſiit habere, nec ſciat habentem, neq; dolo illius ignorantiam procuraverit. Quo intellecto miles concordiam exhibitur, & reum citare fecit ad dicendum contra. Unde reus excepit, quod per hujuſmodi concordiam ſublata ſit militi facultas agendi ad demolitionem piſcinæ, imponique debeat ſibi deſuper ſilentium; Actores duplicarunt, triplicavit reus, quadruplicarunt agentes, quintuplicavit reus, ſextuplicarunt actores. Et lata eſt ſuper his ſententia, quod cum conſtet ex dicta concordia militem in erectionem piſcinæ conſenſiſſe, ſalvo damno, ſi quod dederit in futurum, ideo ei actio ad ipſius demolitionem non competit. Et quod ſuper aliis in concordia non contentis procedi debeat juxta tenorem ſententiæ, ſcilicet Sabbato poſt feſtum Petri & Pauli Apoſt. Anno &c octavo inter partes prædictas latæ. Unde caverunt etiam actores de rato nomine ſubditorum ſuorum & citari fecerunt reum ad præſtandum etiam juramentum malitiæ juxta tenorem ſupra tactæ. In quo termino comparuit procurator rei cum mandato de jurando, quem actores admittere nolebant, lata eſt igitur interlocutoria de admittendo eundem procuratorem ad jurandum. Super qua declaravit procurator rei, exceperunt actores, & lata eſt ſententia ut procurator rei jurare debeat. Super qua idem procurator rei iterum declaravit, & iterum eſt pronunciatum, ut juraret. Et ad hoc citatus in tertiam feriam poſt feſtum exaltationis ſanct. Crucis, Anno Domini &c. X. juravit. Poſt hoc obtinuerunt actores Commiſſarium ad probandum, ſcil. advocatum in O dictum V.R. qui primo onus Commiſſariatus aſſumere tenuit. Quare citatus eſt reus ad audiendum prorogari actoribus terminum probatorium, qui etiam prorogatus eſt in feriam ſextam poſt feſtum S. Martini, Anno Domini &c. X. in termino tali actores dederunt duplices articulos, quorum 12. probare volebant per ocularem inſpectionem, & decem alios articulos probare per teſtes, facientes citari reum principalem, licet non ipſe, ſed procurator ſuus litem conteſtatus eſt ad certum terminum expreſſum in actis ad videndum & audiendum jurare teſtes actorum & ad dandum interrogatoria, præter id, quod reum certum reddiderunt, quos articulos per ocularem inſpectionem & quos probaturi eſſent alias per teſtes, ut deſuper potuiſſet formare interrogatoria reus. Quamvis ſibi referendo dictis judicibus Curiæ Principum Commiſſarius diſtinctionem hanc per ſe habitam, retulit. In termino itaque reus commiſſarium, ut ſuſpectum recuſavit, & cum hujusmodi recuſationem admittere & inſtrumentum recuſationis apud acta cauſæ regiſtrari commiſſarius denegâret, reus, ne crude examinarentur teſtes, interrogatoria cum proteſtatione tamen citra debitum conſenſum in dictum commiſſarium. Poſt hæc commiſſarius admiſſis teſtibus ad juramentum de dicenda veritate, ſuper dictis articulis examinavit eoſdem & pro verificatione aliorum 12. articulorum oculares ſecum adduxit perſpectores, præterea, quod ipſe & ſui conſpectores ad hoc & de dicenda & referenda veritate fuerunt aut ſunt jurati, publicatis itaque atteſtationibus excepit reus. Replicarunt actores, duplicavit reus, triplicarunt actores, quadruplicavit reus, quintuplicaverunt actores latiſſime, & in ſcriptis hinc inde concludentes ad ſententiam. Hic eſt proceſſus partes inter prædictas habitus & ſummarie recitatus. Unde quæritur, qualiter debeat ſuper actis præmiſſis diffinitive pronunciari.

Jesu Christi Domini Dei noſtri nomine humiliter implorato. Quamquam in cauſa hujuſmodi patrocinium, quandoq; pro reo præſtiteram, unde ut conſultor cauſæ in eadem forte ſuſpectus à quibuſdam haberi poſſem, per ea quæ habentur *in no. in c. Romana, de teſtib. lib. 6. & L. f. ff. eo. tit. de teſti. gl. & Bart. in l. deferre. §. eidem decreverunt, ſuper verbo, interroget. ff. de jure fiſc. Et Spec. in tit. de teſte §. opponitur. verſic. Item quod fuit in eadem cauſa advocatus, cum ſimilibus*; Illa tamen (ut loquar cum S. Auguſti, quod habetur *9. diſtinct. c. noli meis litteris*) mihi fidem adhiberi exopto, quam in infra ſcriptis ſacris Canonibus, ſacratiſſimisque legibus & ex actis cauſæ hujuſmodi repererint veritati fore ſubnixam, ac Canonibus ac legibus per me allega roboratam. Hac itaq; veritate inſpecta, arbitror præfatum reum ab actorum impetitionibus ſupra ſcriptis, & in ipſorum verbali libello deductis atque in ſubſecutis actitatis latius extenſis abſolvendum fore, ac prænominatum H. de T. militem, &

H.G. reo in expenſis propterea per eum legitime factum (judiciali taxatione præmiſſa) condemnandos eſſe de Jure. Quod oſtendo, ut ſequitur. Et primo in quantum hi duo actores ſuper interdicto ſeu edicto novi operis nunciatione, quoad ſecundum caput ejusdem edicti (quod eſt ſuper demolitione facti operis) in contemtum ai ertæ nunciationis ſuæ inſteterunt & egerunt ex fundamentis infra ſcriptis. Ac primo, quoniam certum eſt ex actis, quod idem duo actores agendo ex ſupradicto interdicto ſeu edicto confeſſi ſunt rerum ædificium piſcinæ ure in fundo villæ Z. Anno Domini 492. inchoaſſe & eodem anno etiam compleviſſe, ut patet ex libello & clarius in octavo & nono articulo eorundem ſuper oculari inſpectione, per ipſos formato & oblato. Quodq; ripa ejusdem piſcinæ, quam nominarunt ſuo vulgari eloquio den Wehrthamm / violentam rupturam, quam nuncupant ein Gewaltriß / de Anno Domini 1494. Dominica ante trium Reg. paſſa ſit ſive ſuſtinuit, ut patet in eodem libello & primo articulorum ſuorum pro teſtibus ſuis examinandis oblatorum. Et ſimiliter confeſſi ſunt, quod primo poſt rupturam prædictam de Anno Domini 1494. in VV. ejusdem piſcinæ factam. Quæſtor in Minia ad querelam agentium reo inhibuerat, ne dictam ripam ruptam reficiat aut fulciat, quemadmodum hæc actorum confeſſio in locis ſupra dictis liquide videri poteſt. Quare cum Juris veritas fuit, erat & eſt, quod edictum remediumq; operis novi nunciationis, quæ ad primum caput ſuum (quod eſt prohibitorium, ne ædificetur &c.) ſolum adverſus opera futura (quæ nondum facta ſunt) ne fiant, inductum eſt, & ſic competit, non adverſus præterita & jam facta opera, ut inquit *text. in l. 1. §. hæc autem edictum. ff. de no-*

de novi. oper. nunc. Subjungens, quod ſi quid operis jam factum fuerit, quod fieri debuit, ceſſat edictum prohibitorium novi operis nunciatione, *ut ibi & in §. ſi quis ædificatum, in d. l. 1. & in l. ſi priusquam in princip. ff. eo tit. ac Bart. Bald. Alexand. de Imo. Jaſon. de Maj. & alii moderni in dict. §. hoc autem. ac Specu. § nod. tit. verſic. & nota quod is qui & in c. 1 & 2. extra eo tit.* Cujus ratio in promtu eſt, quoniam hoc edictum, quantum ad caput ſuum primum, ne ſcilicet poſt & contra factam nunciationem ædificetur, eſt prohibitorium nec concurrit, in quantum prohibitorium eſt, cum interdicto, quod vi aut clam, ut ibidem probatur. Clarum autem eſt, quod ea, quæ ſunt præterita vel jam facta (ut erat dicta piſcina cum ſua ripa, quæ per biennium prætenſam nunciationem præceſſerant, & jam completæ erant, prout confeſſi ſunt actores in locis ſupradictis) prohiberi non poterant, ne fierent, cum facta pro infectis haberi non poſſint *ut in l. in bello. § facta de captivis.* Quod enim eſt non fit, ait Ariſtoteles, ſic etiam, quod jam eſt, prohiberi non poteſt, ne fiat. Et inquit, *Bald. in c. in omni negotio de teſt.* Quod factum eſt, futurum non eſt, & è converſo

Secundo oſtendo ſupradictam concluſionem ex tali fundamento, quam fatentur idem agentes in dicto octavo articulo ſecundorum articulorum ſuorum, pro examinandis deſuper teſtibus datorum, quod reo inhiberi ſeu nunciari fecerant, ne ripam ruptam reficiat vel fulciat, hoc eſt, ne factam & ruptam ripam reparet. Clarum autem eſt, quod reficienti ſeu fulcienti vetus ædificium non funditus & omnino deſtructum, de jure nuntiari non poſſe novum opus, eo quod vetus opus fulciendo, opus novum non facit; ſed veteri ſuſtinendo remedium adhibuit,

buit, inquit *text. in d. l. §. ſi quis ædificium. ff. eod. tit. & ib. per Bart. & Bald. ubi moderni poſt Bart.* quod reficere in hoc loco ſumi debeat large pro fulcire, non proprie pro de novo facere, prout probat ibidem *Bart. & idem Bart. in l. de pupillo. §. ſi quis ripas ff. eod. & text. in l. 3. §. reficere. ff. de itin. actuque privato. Idem Spec. eod. tit. in poſitione rei. verſic. ſi facio fulcimentum in opere jam facto &c. & gloſſ. in c. 7. ſuper verbo nunciatum eod. tit.* Quapropter reus prætenſam nunciationem novi operis (dato quod facta eſſet) ne ripam ruptam reficiat ſeu fulciat, ſpernere licite potuit, & impune. *d. §. hoc autem edictum. Et ibidem per Bart. in 1 q.* Quoniam illa nunciatio fulciendi de jure fieri non debuit, uti in locis prællegatis probatur.

Tertio oſtendo veritatem datæ concluſionis, præſertim quoad militem, quoniam inter illum & partem dicti V. S. poſt erectam & completam piſcinam, quod erat anno Domini &c. 92. & dudum ante hanc litem motam, quod erat de anno Domini &c. 95. ut ſopra ex recitatione caſus & actis patet, de anno videlicet Domini &c. 93. facta fuit per prænominatum Dominum Ducem & partium prædictorum concordia ſuper dicta piſcina & ejus ripa, ut patet ex eadem, in actis per militem judicialiter exhibita, & per conſequens etiam confeſſata. per quam idem miles dato (citra veritatis præjudicium) quod nuntiatio reo facta fuiſſet, illam remiſiſſet, ſaltem tacite, & pro remiſſa habuiſſet, quantum ad caput præſentis nuntiationis novi operis puto ſecundum (quod eſt demolitorium facti operis) *per d. l. 1. in princip. & ibi per Bart. in verſic. venio ad quæſtionem ff. eod. tit. & in l. unica. C. eod. in princip. Spec. eod. tit. in poſitione rei. & Hoſt. in ſum. eod. tit. §. qualiter tollatur.* Juſte ergo illam ſpernere potuit, ut ibidem probatur *per text. gloſſ. & Dd.* quod confirmat etiam ſententia dictorum Dominorum Judicum inter prædictas partes lata in L. Anno Domini 1500 nono, die Jovis poſt feſtum Conceptionis Mariæ, quæ dudum tranſivit in rem judicatam, jusq; fecit inter partes.

Quare non licuit eidem cauſam concordatam vice verſa in litem deducere & judicatum poſtea iterum refricare, *per text. gloſſ. & Dd. in l. cauſas. C. de tranſact.* cum inquit text. cauſas, vel lites tranſactionibus legitimis finitas, imperiali reſcripto reſuſcitare non oportet, *concord. l. ſub prætextu. C. eod. tit. & l. f. C. de re judic. & ff. de re judic. l. Imperatores. ff. de jurejurand. l. admonendi. c. inter monaſterium &c. ſuborta, de re judic & c. 1. de litis conteſt. in 6. cum ſimil.* Et firmat hoc etiam *Bart. in d. l. 1. in princip. in alleg. verſ. ſic.* venio ad quæſtionem ibi. Item ſi hoc eſſet alias judicatum per ſententiam, tunc etiam nunciatio ſperni poteſt, ut ibi oſtenditur.

Quarto probatur ſupra dictæ cõncluſionis juſtitia, ex eo, quod actores prætari, ſuper prætenſa nunciatione novi operis, ne reædificetur ſupra dicta ruptura, quam factam eſſe dixerunt, & articularunt in octavo dicto articulorum ſuorum pro examinandis teſtibus exhibitorum 17. teſtesq; produxerunt, quorum nullus depoſuerat, quod facta fuerit hujusmodi articulata nunciatio, excepto teſte primo ſibiipſi ac eidem articulo octavo contradicente, ut patet, dictum articulum & ſuas depoſitiones deſuper intuentibus, dicit namq; articulus hujusmodi octavus, ut ſuis verbis utar.

Item es iſt auch den Zeugen bewuſt/ daß nach Ausreiſung des Wehrthamms der Schöſſer von W. auff unſer (ſcilicet actorum) Klage iſt zu S. gezogen / und verboten

Anbes halben/den Teich nicht wieder zu bauen / oder das Waſſer wieder aufzufahen/ bis zu Austrage des Rechten.

Sed teſtis primus ad articulum deponens, dicit illum verum, quia fuit præſens ut famulus, quod dictus Quæſtor equitaverit non ad reum, ſed ad ripam, & pro eo miſerit, qui cum non comparuiſſet, commiſerat cuidam, dicto H.R. ut reo diceret, ne ripam reædificet, ſeu fulciat, quæ ſunt contraria videlicet, ire ſeu equitare ad reum, ut ſonat articulus; & equitare ad ripam & mittere pro reo, qui non comparuit, ut deponit hic primus teſtis. Item ad interrogationem, quæ mox ſequitur eundem articulum octavum, teſtis deponit, quod Quæſtor in ſcriptis prohibitionem fecerat, quod iterum eſt contra articulum & depoſitionem ſuam, videlicet, quod Quæſtor prohibitionem commiſerit cuidam H. R. Eſt etiam hic teſtis primus, alias quoad primum caput dictæ nunciationis novi operis, qvod eſt prohibitorium non habens conteſtem, eo quod alii teſtes producti & ſuper eodem articulo interrogati deponunt ſe ignorare. Salvo quod quintus teſtis dicit ſe audiviſſe à producente, ſcilicet T.G. quod articulus ſit verus. Et nonus ac undecimus, quod de articulo nihil ſciant, præterquàm quod audiverunt, auditu alieno, X. verò quod non ſciat, ſalvo quod familiaribus audiverit præfati producentis. Sic deponit II. duntaxat de auditu alieno. Ex quibus ſequitur primum caput novi operis nunciationis prohibitorium, ne opus fiat, & quod eſt fundamentum capitis ſecundi, ſcilicet demolitione operis, ad quod inſtant & agunt actores (licet contra jura ſupra allegata, quod hoc remedium competat adverſus opera futura, non præterita, nec contra rejicientem ſeu fulcimentum facientem &c. minime eſſe probatum, quodque propterea caduca ſit agentium intentio, & vera ſupra poſita concluſio.

Præterea & quinto, cum de forma nunciationis novi operis ſit, quod fiat in opere, id eſt, exiſtentibus in loco, ubi opus ſit, licet dominus non ſit ibi præſens, & nullius valoris eſt nunciatio, ſi fiat alibi. Exemplum, ut ſi quis in foro vel alibi domino nuntiet, ut oſtendunt *text. & gloſſ. Bart. Bald. Alex. de Imo. Jaſon de Maj. & alii moderni in l. de pupillo. § in nunciatione autem l. e. in §. ſi quis forte. ff. eod. tit.* verum tamen, ſi fieret nunciatio in opere, nemine ibidem præſente, non noceret domino, etiam quoad patientiam demolitionis operis, expenſis nunciantis, niſi à tempore, quo pervenit ad ejus notitiam, ut probant *gloſſ. Bart. & Jaſon. de Maj. in d. §. nunciationem & Spec. eod. tit. §. 1. verſic. quid ſi* & ſic etiam de forma nunciationis novi operis, ut fiat & fieri debeat imperſonaliter, operi & non perſonæ; Exemplum, ne in iſto loco aliquid fiat, non autem ſic, ne tu ibi aliquid ædifices, cum interdictum hujusmodi rem & non perſonam afficiat, *l. operis. & l. ſeq. ff. eod.* Et probatur *in d. l. de pupillo. §. ſi plurium. & ibidem per Paul. de Caſtr. & in ea l. de pupillo. §. meminiſſe. & ibi gl. & Bart. & in l. prætor. in princ. ff. eod. tit.* Nec mirum, cum lex introduxit nunciationem hujusmodi fieri in opere ad effectum, ut confeſtim ab opere diſcedatur, *ut eſt text. in d. l. pupillo. §. ſi quis forte ff. eod.*

Item & cum in dicto fundo villæ Z. erat prius piſcina cum ripa antiqua, quæ eſt per reum ampliata, ut ſimiliter confitentur agentes. Ideoque actores, ne piſcina vel ripa amplius vel ultra extendatur, nuntiare novum opus volentes, in nuntiando demonſtraſſe debuiſſent locum.

locum, in quo opus novum nuntient, ut ſciri poſſit, quantum poſt nuntiationem ædificatum & demoliendum ſit, *per text. in d. l. de pupillo. §. qui nunciat. & ibidem per Dd. & in l. non ſolum. §. qui opus novum. ff. eod. tit. Et Spe. in allegato verſic. & nota, quod is, qui eod. tit.* Quare cum annuntiatio concernit certam partem rei (ut hic aſſerunt actores ſe nuntiaſſe, ne ripa piſcinæ, in parte violenter rupta reparetur) debebant illius partis demonſtrationem feciſſe, ut clare inquit *Bald. in d. § qui nunciat.* Sed quia agentes in prætenſa nuntiatione ſua hos modulos & has formas fuiſſe obſervatas, minime probaverunt, quemadmodum nec ipſam nuntiationem eſſe factam docuerunt. Sequitur iterum veritas datæ concluſionis, quæ firmatur etiam per regulas vulgares, videlicet actore non probante &c.

Item, quod non ſufficit probare ſubſtantiam ſine ſuis qualitatibus. Item & quod in dubio favorabiliores rei potius quam actores habentur. Item quod obſcura probatio interpretanda eſt contra probantem. Item & quod in dubio jura favent potius ædificanti, cum commodum publicum reſpiciat. *arg. l. ſi finita. §. ſi publicus. ff. de dam. infect. & l. 2 §. ſi quis neminem ff. ne quis in loco publico.* Item facit etiam pro abſolutione rei ab impetitione agentium *l. duo ſunt Titii. ff. de Teſtam. tu. Et l. abſentem, in verſ. ſanctius enim eſt &c. ff de pœn.* præſertim cum agitur de jure eorundem, & quod reus injuſte ædificaverat, minime docuerunt, quare abſolvendus eſt reus, & ſi nihil præſtiterit, per jura vulgaria *Et notata per Spec. l. tit. de pignor. § ſequitur videre verſic. quid ſi timeo, & ibi in [illegible] actoris. Ac per Joan. And. ibidem in add. [illegible].* Oportet namque primo cognoſcere judicem de juribus partium & poſtea exequi, *per l. 1. & quæ ibi notantur Cod. de execut. rei judic.*

Quod autem actores nihil probaverunt, oſtendo clarius poſt præallegata jura ſic; Primo ex defectu prætenſæ commiſſionis & recuſati commiſſarii. Clarum etenim eſt de jure, quod commiſſio pro teſtibus examinandis ſententia dicitur interlocutoria, quæ lata parte, non citata eſt ipſo jure nulla, ut oſtendit *Bald. in l. judices. Cod. de fide inſtrum. Et Ange. Inſtit. de actio. § quædam actiones in col. f. dicentem.* Quod ſi facis à Judice fieri aliquam commiſſionem, ut ſemper facias partem citari, ut dictæ commiſſioni interſit, ut juramẽ injungas, parte præſente, de fideliter exequendo &c. Cum quibus concordat deciſio rotæ X. in novis, incipit. Fuit dubitatum, & CC. LXVIII. incipit.

Licet ſecundum concluſionem (ſecundum quotam meam) & ratio eſt, ne detur ſuſpectus commiſſarius; cum in probatione tota vis cauſæ conſiſtat, ut probat *Joan. Andr. in c. 2. de teſtib. lib. 6. in ultima. col.* Iſta fuit & eſt etiam practica & obſervantia Dominorum dicti Judicii Curiæ Principum S. &c. Sed quia in caſu noſtro, ad dictam dationem & factam commiſſionem commiſſarii prætacti, pars rea citata non eſt, ſequitur nullitas ejuſdem & per conſequens omnium, quæ egerat idem recuſatus commiſſarius, quantum ad examen dictorum teſtium, *per jura præalleg.* Et pariter eorum, quæ acta ſunt in oculari inſpectione. Conſtat autem ex facta commiſſione (quæ & in actis eſt) quod inſpectatores hujuſmodi recipi & examinari debebant, in modum teſtium, ut probent, quare opus erat, ut jurarent ſolitum juramentum teſtium, *l. ſolam. & l. jurejurando. Cod. de teſt. & in c. quoties &c.*

nuper. eod. tit. ubi dicitur in fine, quod nullius teſtimonio, quantumq; religioſus exiſtat, niſi juramentum depoſuerit, in alterius præjudicium debeat credi.

Nec releverat, etiamſi inſpectores fuiſſent jurati (de quo tamen non conſtat apud acta) & depoſuiſſent per juramentum hujuſmodi, quod Principi fecerunt, cum de dicenda veritate in hac cauſa Principi nunquam juraverunt nec ſunt jurati, nec comprehendit juramentum fidelitatis, generaliter Principi factum, hanc cauſam *per text. gloſſ. & Dd. in c. penultim. de jurejur.* Debent enim teſtes in cauſa, in qua deponunt ad cauſam iſtam ſpecialiter eſſe jurati. Nec ſufficeret, ſi eſſent jurati generaliter de dicenda veritate in omni cauſa, ut oſtendit *Alexand. de Imo. in d. l. admonendi. ff. de jurejurand. ſuper gloſſ. 2.* Nec depoſuerunt hic inſpectores ſigillatim & ſecrete. Sed ſolus prætenſus commiſſarius non juratus, in ſcriptis retulit pro ſe & aliis conperſpectoribus ſuis, ut patet ex ſuis relationibus & ſcripturis, quæ ſunt apud acta. Contra L. nulli penitus *& l. ſi quando, ac in Authent. at qui ſemel. Cod. de probatio. c. venerabilis, extra de teſtibus. Et quæ ibi notantur. Cod. de teſtibus.* Et quæ notat *Spec. eod. tit. §. nunc tractandum in principio* Quod ſecrete & ſigillatim teſtes examinandi ſunt exemplo *Daniel 13. cap.* &c. alias ſi ſimul dicerent, deponerent, vel examinarentur, unus alium inſtrueret, & ſciret, quid alter deponeret, quod eſſe non debet, *ut Authent. eod. tit. §. & quia vero multi. col. 7. & Specul. in loco præallegato. gloſſ. & Brix. 2. q. 1. c. imprimis, ſuper verſic. eo præſente, ad fin.* Sunt etiam articuli ſuper oculari inſpectione dati impertinentes & inepti, non cadentes in judicium ſeu ſenſum viſus, ut nomen rivuli in primo articulo poſitum, ubi piſcinam dicitur ingredi, quod videri non potuit, nec an rivulus ſit flumen perenne & publicum aut quod prædia inferiora ſint actorum, prout articulatum eſt in ſecundo, tertio, & quarto articulis. Sic nec viſu comprehenſibile eſt, quod articulatum eſt in 6.7.8.9.10. 11. & 12. articulis. Quare impertinenter hujuſmodi ad ocularem inſpectionem poſita ſunt *l. neq; natales, & l. ad probationem domini. Cod. de probat. cum ſimil. allegat. in gloſſ.* Infertur ex præmiſſis iterum veritas datæ concluſionis. Nec poſſunt in hac cauſa obtinere agentes contra reum, ex interdicto de damno infecto, cum illud ſimiliter pertineat ad futura damna (quæ hic poſt aſſertam inhibitionem nulla data ſunt,) non autem pertinet ad præterita, licet bene pro damno præterito, actione in factum, vel interdicto de tollendis ruderibus damnum paſſo, ſuccurratur, ſi non fuerit negligens in petendo caveri ſibi de damno infecto, *ut in l. prætor ait. §. hoc edictum. & in §. unde quæritur. & l. quod forte. ff. de damn. infect. & ibi per Bart. Bald. & Alexand.* Si verò damnum paſſus fuerit negligens (ut erant hic actores) ſcilicet in non petendo ſibi caveri ante damnum, quod aſſerunt ipſis illatum, tunc contra dominum ædificii nullam habet actionem, nec ei ſuccurritur, præſertim ubi dominus ædificii, quod corruit, vel damnum dedit, rudera injecta, vel per aquam aſportata, tollere non curat, ſed pro derelicto habeat. Unde imputent ſibi hic actores ſuam negligentiam, quare non antea petierunt ſibi caveri de damno infecto, *per text. Bald. Ang. & Alexand. de Imo. in l. evenit. ff. eod. Et in d. l. prætor ait. §. unde quæritur, & ibi per Bart. & Alex. de Imo.* Debebant enim hujuſmodi cautionem ante damnum datum petiiſſe, coram judice pro tribunali ſedente, ut oſtendunt *text. in l. dies. §. hoc autem judicium ff. de damn. infect. & Bart. ibidem.* quod hic factum eſſe per agentem non conſtat ex actis. Præterea hoc interdictum *de damn. infect.* tunc competit, ubi timetur, damnum de re ad rem, (non de re ad perſonam) & petens ſibi caveri juret de calumnia &c. *l. qui bona §. qui damn. ff. eod. et ibidem per Bart. Bald. Ang. Paul. de Caſtr. & Alexand. de Imo.* Hinc autem manifeſtum eſt ex actis, quod poſtquam dicti agentes ſibi de damno infecto caveri petierunt per oblationem ſui libelli (quod erat de menſe Julii Anno Domini &c. 5) aſſertum damnum jam eſſe datum, de anno præterito, videlicet de anno Domini 4. dominica ante trium Regum & in profeſto Nativitatis Mariæ, ſicuti ſimiliter agentes confeſſi ſunt. Ex quo ſequitur ipſos in petenda præfata cautione, ante prætenſum damnum datum, fuiſſe negligentes & propterea etiam hoc interdictum, vel actionem ad prætenſa damna præterita non habuiſſe nec habere, maxime cum non deduxerunt in libello, neq; probaverunt, quod reus in prædiis aſſertum damnum paſſis, rudera vi fluminis in ſua prædia ex ſuo injecta, ſuſtuliſſet, vel recuperaſſet, unde præſumitur potius, quod ſi qua fuiſſent ex ſuo prædio exportata, illa pro derelicto habuiſſet. Quapropter actores, actionem contra reum non habebant neque habent per jura *ſupra proxime allegat.* Quod probo etiam ſecundo, ex alia confeſſione agentium tam in libello ipſorum pro examine teſtium oblatorum facta, videlicet illa, quod ruptura ripæ, unde damnum ipſis prætendunt eveniſſe, vi & violenter facta ſit, dum dicunt in fine ejusdem articuli, ſuo vulgari eloquio, durch einen Gewaltiß mercklichen / trefflichen / unleidlichen Schaden zugefügt. Ecce verba durch einen Gewaltiß damnum factum &c. Clarum autem eſt, quod pro damnis vi aut violentia hominis vel naturæ datis, exemplum, ut propter inſolitum fervorem ſolis, terræ motum, ruinam, vi ventorum ſeu propter naufragia, vel impetum fluminis aquarum vel nivium, & ſimilium, cum ſint caſus fortuiti, non tenemur, ſed excuſamur, *l. 2. §. ſi quis judicio, cum ſeq. & in l. ſed etſi quis judicio. ff. ſi quis caut. l. fiſtular. § frumenta. ff. de contra. empt. l. ex conducto. §. ſi vis tempeſtatis, & §. f. ff. loca* Et probatur idem *per text. & Do. in l. 1. Cod. commoda. & in l. quæ fortuitis. C. de pignor. act. & ibi per Salic. cum ſimilib.* Quod oſtendit etiam *gloſſ. 2. cum ſuis concor. & Canoniſt. in c. unico, de commo*

Inſuper dato etiam, ſine tamen veritatis præjudicio, quod dictus reus actoribus ante allegata damna data de damno infecto caviſſet, agentemque ſtipulationem interpoſuiſſet. Nihilominus tamen pro omni damno agere non potuiſſent, quia non pro damno caſu fortuito, ut dictum eſt, vel ex naturali vitio ſoli ſeu fundi dato agere potuiſſent aut poſſent, ut oſtendit *gloſſ. 2. in verſic. ſed nec ſtipulatione interpoſita &c. in d. l. evenit, ff. eod.* Et eſt de hoc clarus text. *in l. fluminum. § vicinum, & melior in ea l. in §. hæc ſtipulatio, ibi, ſi quid forte terræ motu aut vi fluminis aliove caſu fortuito acciderit ff. eod. tit.*

Non obligat itaq; ſtipulatio iſta, præcipue ſi non vitio operis extrinſeco & extra naturam ſoli, vel loci damnum factum ſit *ut in ea l. fluminum. §. idem Servius. ff. eod.* Et probantur ſupradicta *per Bart. Bald. in alleg. §. unum, & §. hæc ſtipulatio* Unde ſubdit *Bart. in eo. §. hæc ſtipulatio, notab. dictum* ſcilicet quod ſi vitium frequenter in loco fit, & reiteratur, tunc dicitur & præſumitur fuiſſe & eſſe naturale vitium ſoli. Quod ſi ſemel acciderit & reiterationem non recipit, tunc dicitur caſus fortuitus, ut ibi per eum, de quo non tenemur, *ut ſupra alleg. eſt.*

Ad propoſitum, ubi dicta ripa fuerit firmiſſime & bene ſtabilita, nec ruinoſa probata, & quod ruptura amplius acciderat, præſumitur, quod caſu fortuito & vi tempeſtatis evenerat, & per conſequens, quod pro ea non teneretur reus etiamſi caviſſet per ſupra dicta. Et ea, quæ notat *Spec. eod. tit. de damn. infect. §. 1. in poſitione, actorum, præſertim in poſitione, quæ incipit. Item quod vitio operis. Idem Spec. in tit. de pign. §. ſequitur. verſ. cæterum in ſtipulatione & ibi in libello actoris, in verſ. hoc intelliges, quando vitio operis damnum datum eſt & firmat hoc idem Azo in ſum. eo tit. damn. infect.*

Non poſſunt etiam actores reum vincere in propoſita actione, ex interdicto, quod vi aut clam, cum reus in fundo ſuo proprio & à ſe poſſeſſo ædificaverit, & actores minime probaverint, ſe ejuſdem fundi dominos aut poſſeſſores fuiſſe, ſeu efficax jus in eo habuiſſe. Quod tamen requiritur in hoc interdicto, ut renuntiator agens ad demolitionē operis ex hoc interdicto, quod vi aut clã, alterũ illorum probet, videlicet, quod ſit dominus aut poſſeſſor illius fundi, in quo ædificatum eſt, ut oſtendunt *Bartol. & Jo. de Imo in d. l. de pupillo. §. ſi quis ipſi prætori. ff. de novi op. nun. in 14. q. Clarius, Paul. de Caſt. in ea. l. de pupill. in § meminiſſe, Alex. de Imo, in l. 1. §. hoc autem edictum. poſt 1. nota 6. & clarè Jaſon. de Maj. in eo § hoc autem interdictum, in verſic. circa differentias quaſi ad fi. 3 col. ff. de op. nov. nun. Ac Bart. & Alex. de Imo in l. 1. § parvi. ff. quod vi aut clam, in ſolutione 3. oppoſitionis poſt gloſſ. ibidem.*

Præterea clarum eſt, quod agens ex aliquo interdicto debet illud interdictum proponere, quod eſt in eo caſu proditum, & non aliud, ut dicit *not. Bald. in d. l. 1. §. hoc autem ff. de no. op. nunt.* Sed quia dictus reus ædificavit in ſuo publice, & multis continuatis diebus, non poteſt dici, quod id fecerit, vi aut clam, quare non habet locum hoc interdictum *per text. in l. 1. §. hoc interdictum. ff. eod. tit. quod vi aut clam.* Quinimo in tuendo libellos ac articulos agentium non apparet eos hoc interdicto egiſſe.

Neque agentes reum vincere poſſunt actione aquæ pluviæ arcendæ, quia illa ſimiliter locum habet in damno futuro, & nondum facto, quod fieri tamen timetur, *ut in l. 1. §. hæc autem actio ff. de aqua pluv. arc.* Exemplum ubi quis opus fecit in ſuo (ſecus in publico) ex quo vicinus (non ſibi ſed prædio ſuo ruſtico) damnum timet, ſive ex ſola aqua pluvia, quæ de cœlo cadit, ſive ex alia aqua cum pluvia mixta, *dict. l. 1 §. 1.* Secus ſi damnum timetur ſibi perſonæ, vel ædificio, vel oppido dari, & non prædio ruſtico, quia tunc hæc actio ceſſat, *d. l. 1. §. item ſciendum, & §. Caſſius & §. apud Labeonem, & l. poſt venditionem ibi, non quia venditori, ſed quod rei damnum datum ſit &c. ff. eod.* Item & quod opus hoc manufactum in ſuo erexit, animo nocendi. Secus ſi fecerat opus in fundo ſuo (in quo alius nullam ſervitutem aut jus habeat) ſui commodi cauſa & non animo nocendi, quoniam tunc iterum ceſſat hæc actio, eo, quod quilibet poteſt facere in ſuo, quicquid vult, dummodo non facit animo nocendi *d. l. 1. §. denique, cum multis concord. in gloſſ. ff. eod.*

Conſtat autem ex actis agentes in ſuis libellis & articulis deduxiſſe damnum præteritum, nec eis caveri ante inſtitutam actionem poſtulaſſe, neq; clare patet probaviſſe in ejus prædio ruſtico, allegatum damnum ex opere manufacto in fundo rei datum. Sic etiam minime oſtendiſſe, reum in ſuo ædificaſſe, animo eis nocendi, cujus probatio tamen ipſis incumbebat. Ex eo, quod in dubio jura præſumunt reum non animo nocendi alteri, ſed potius in ſuo ſibi prodeſſendi & animo juris ſui utendi ædificaſſet, ut oſtendit *gloſſ notab. ſuper verb. non teneri.* Et *ibidem ſuper ea part. in d. l. ſummum. §. f. ff. de damn infect.* Cum quibus concordat *optime l. in ſumma. §. idem Labeo, l. 1. ff de aqua pluv. arc. & l. apud Trebat in pr. ff. eod. tit.* Pro præmiſſis facit etiam *Bart. in l. ſ. certiue. §. officium ff. eod. & Spec. in tit. de cauſ. poſſ. & l. proprie. §* privata autem interdicta (quidam codices habent *§. pro verſi.*) ubi ponitur libellus & articuli, & quæ probare debeat actor in hac actione *aquæ pluv. arc.* ſi vult vincere. Et cum talia hic non ſunt deducta, minusque probata, ut infra dicetur, reliqvum eſt, ut vincere non poſſint actores prædicta actione.

Pro quorum corroboratione fortiori, facit primo pro reo inveſtitura ſua, qua dominus inveſtivit eundem de dicta villa & ſuis prædiis urbanis & ruſticis ac jure corrigendi & fulciendi piſcinas infra terminos ejusdem villæ, ac de aquis & aquarum curſibus, cum dicitur in litteris, mit Waſſern / Waſſerläufften / Teichen / Teichſtetten / &c.

Ecce cum verba principis inveſtientis ſint clara, & nulla ſit in eis ambiguitas, non eſt admittenda voluntatis quæſtio, *l. ille aut ille, & l. non aliter, ff de leg. 3.*

Potuit ergo reus ex beneficio hujusmodi inveſtituræ ſuæ, piſcinas facere de novo in ſuo, nihil immittendo in alieno, *d. l. 1 §. ibidem ajunt, & §. deniq. de aq. pluvia arc. cum multis concord. in gloſſ. prima.* Quam quidam inveſtituram & illius verba judex in materia feudali ante omnia inſpicere & diligenter attendere debet, *ut in c. 1 §. cum vero, verſic. ſin autem juncta gloſſ. de his quæ feud. dare poſſ. in uſib. feud,* cum expreſſa per inveſtituram, liceant etiam illa, quæ alias non licerent. Quod oſtendit *text. in tit. de fra. de no. ben.*

veſt. Et ibidem gloſſ. 1. in fin. Quinimo quod tenor inveſtituræ obſervandus ſit, etiamſi ſit præter ſeu contra communem naturam & rationem feudi, *eſt text. in c. 1. § præterea. & ibid. Bald. & Alvar. Et in § fin. quid ſit inveſt. Et gloſſ. 1. quam ſequitur Alvar. in c. 1.* Et probatur etiam ibidem *in § fin. in quibus cauſis feud. amitt.* & poſſet hoc oſtendi in aliis infinitis locis, hic propter brevitatem omiſſis. Unde ergo, cum contractus ex conventione legem accipiant. *l. 1. § ſi convenerit. & § ſæpe evenit ff. de poſit.* Ideo judex in caſu iſto ſervare debet pactum conventum inter Dominum inveſtientem & vaſallum inveſtitum, ſecundum tenorem inveſtituræ, ſecundum quam etiam Dominus vaſallum in poſſeſſionem mittere & miſſum defendere tenetur, *de controver. inveſt. in princip. Et ibi per Alvar. in 2. notabili. & in tit. de no. for. fidel. c. 1. in fin. & in tit. ſi de feud. controverſ. fuer. & quæ fuit prima cauſ. bene. a. § cum ſimilibus.*

Præterea quod tenor inveſtituræ, & conſuetudo loci, in quo actum eſt, in feudis intuendus & intuenda ſit, probat *text. in l. ſemper in ſtipulationibus. junct. gloſſ. 1. & Bartol. in l. in obſcuris. ff. de Reg. Jur. & in c. inſpicimus. Et ibi Dd. eod. tit. lib. 6. l. ſi fundus, ff. de evict. l. quod ſi nolit, § quod ſi aſſidua, ff. de ædil. edict.* Quod maxime procedit, ut dictum eſt, in cauſis feudalibus, *c. 1. § hoc quoque ſciendum. qui feud. da. poſ. c. 1. An maritus ſucce. uxor. c. 1. in fin. de filiis natis ex matri. ad morg. contract.* Et probat late *Alexand. de Imo. conſilio 29 primo volum. Ac Johan. Caldr. conſilio 102. & 11. ſub Rub. de feud.*

Circumſpectos ergo oportet eſſe judices in hac cauſa, ut debite intueantur verba inveſtituræ & conſvetudinem loci, quæ vincit legem ſcriptam, præcipue in feudis, ut firmant *text. & Dd. in c. de feud. cognit.* ad quod ſimiliter poſſent allegari infinitæ concordantiæ, hic brevitatis gratia omiſſæ. Item maxime in inveſtituris, ubi laici ſequuntur laicos, debent verba groſſo & laicali modo & ſecundum conſuetudinem loci interpretari & intelligi, *ut inquit notabili Bald. in tit. de ſucce. feud. in princ. Ad quod facit l. Lamnen. §. Aſinam ff. de fundo inſtruct. & 2. q. 7 quanquam, cum ſimilibus.*

Et ſic oportet accipi verba in inveſtituris, ne videantur ſupervacue poſita, *l. & per alium, §. donare. ff. ne quis eum, qui in jus vo. eſt, vi exi. l. nomen filiarum, §. fi. ff. de verbo ſignif.* Et ut habeant effectum, ut aliquid operentur. *c. relatum, cum mult. concor. in gloſſ. de Cler. non reſi.*

Et quia de hoc (quod nobiles habentes præmiſſas clauſulas in ſuis inveſtituris, mit Waſſern / Waſſerläufften / Teichen / Teichſtetten / etc & in feudalibus ſuis loca apta, ac flumicellos ad piſcinas erigendas, piſcinas erexerunt, & facere conſueverunt) eſt conſuetudo locorum Principum Saxoniæ, & maximè in Miſnia multum vulgata, quam etiam Principes ſcire præſumuntur, ut oſtendit *Bald. in l. 2. ad fin. Cod. quæ ſit longa conſuet.* & jura dicant, quod non valeat ſententia lata contra notorias & vulgatas conſvetudines, ut oſtendit *Bald. l. 2. Cod. quando provo. non eſt ne. in verſi. non valet ſententia.*

Sequitur, quod conſuetudo talis vulgaris & notoria præſervavit & præſervare debet reum, ut ex ædificatione dictæ piſcinæ actoribus non teneatur aliquibus ex prædictis interdictis, nec alias aliqua actione, eo quod conſuetudo & mos patriæ, culpam excludunt. Nec meretur dici culpa, quam conſuetudo admittit, ut notatur in *l. pignus. C. de pignus C. de pigno. act. l. quis ſit fugitivus. §. apud Labeonem. ff. de ædilitio edict. l. 3. ff. ad Macedo. Et firmat hoc Jo. de Ana. conſilio 71. annotatio, ſuper eodem conſil. a Pet. de Ancha. fol. 348.*

Præ

Præmiſſis non obſtant allegationes agentium, quod fluvius dictus dye L. ſit flumen publicum, quia perenne, *ff. de flum. l. 1 § publicum flumen. Et ſic de ſtatu imperii & regalibus c. 1. In princip. tit.* quæ ſunt regalia, & per conſequens non comprehenſus in inveſtitura. Quoniam negat reus primo dictum flumicellum piſcinam ſuam ingredientem, vocari dye L. ſecundo, quod ſit flumen perpetuum & perenne publici juris & uſus. Sed dicit, quod potius ſit rivulus iſte privati juris, qui quandoq; areſcit.

Et quia actores id, quod dixerunt, quod ſit rivulus iſte flumen publicum, publici juris & uſus, probare debuerunt, *l. ei incumbit probatio, qui dicit ff de probat.* Et illud non fecerunt, ideo in dubio favendum eſt reo. *l. favorabiliores ff. de reg. juris, cum multis concor. in gloſſ.* & abſolvendus eſt etiam, ſi nihil præſtiterit, *c. ſ. de jurejurand. cum multis concor. in gloſſ. &c. unico ut Eccleſ. benef.* Maxime cum non omnia flumina perpetuo fluentia, & quantum interdictum, publici juris & uſus ſint, & regalia. Sed illa, quæ ſunt navigabilia, aut ex quibus navigabile flumen fit, ſcil. immediate. Ita oſtendit *text. & Ang. in l. 1. §. non autem omnes. ff. de flum & text. in dict. c. 1. in pr. quæ ſunt regal.* Qui ſic dicit, Regalia ſunt armandiæ viæ publicæ, flumina navigabilia, & ex quibus fiunt navigabilia, ſcilicet immediate, ut oſtendit hoc etiam *text. in l. quo minus, ff. de flumin.*

Et licet verum ſit, quod in fluminibus perpetuis non navigabilibus, directum interdum, ne quid *in flum. publico. locum non habeat.* Sed in opere in flumine publico navigabili facto, unde ſtatio vel navigatio deterior fiat, ut dixit *text. in d. l. 1. §. non autem omne. ff. de fluminibus & in l. 1. §. hoc interdictum. & ibi Ang. ff ne quid in flum. publ.* Sed utile, ſi opus in eo factum ſit, unde flumen exareſcit, aut curſus ſolitus aquarum impeditur, ut dicunt *text. & Ang. in d. §. non autem, omne in verſ.* Sed Labeo ſcribit: Neutrum tamen horum hic accidiſſe, aut factum eſſe per actores oſtenſum eſt, imo nec probaverunt, quod dictus rivulus poſt factam piſcinam novam & piſcinam ipſam egrediens aliter fluat quam prius, non ad quantitatem aquæ fluentis pertinet, ſed ad modum & vigorem curſus aquæ referendum eſt, ut inquit *text. in l. 1. § quod autem ait, ff. ne quid in flumin. publ. ubi Ang. dicit:* quod in hoc caſu, hoc verbum aliter, ſit adverbium qualitatis non ſubſtantiæ aut quantitatis hoc eſt, quod non ad quantitatem, ſed ad qualitatem refertur. Et ita non debet inſpici, quanta nunc ſit aqua fluens, ſed ſi mutatus ſit curſus aquæ, hoc eſt, ſi curſus aquæ ſit factus depreſſior, altior, humilior, vel rapidior, ut dicunt *ibi text. Bart. & Ang. Et oſtendit hoc etiam text. in d. l. 1. §. deterior, ff. de flumin.*

Quandoquidem comparationem, an aqua fluens ex piſcina fuerit rapidior, rarior, altior, baſſior, &c. quam prius, oculares inſpectores, qui fluxum aquæ ante factum opus, cum præſenti non perſpexerant, facere, & ſic de illo teſtimonium efficax dare non potuerunt per ſolam ocularem inſpectionem relatam ad acta, dato etiam & citra læſionem veritatis poſito, quod fuiſſent jurati. Quare iterum præmiſſa reſponſio vera, maxime ex beneficio dictæ inveſtituræ, de conſuetudine patriæ & jure Saxonum, quod hic præcipue obſervandum eſt in caſu noſtro, ut Landrecht *lib. 2 artic. 28. ubi text.* [illegible] Welcher Waſſerſtrom frey fleuſſet/ der iſt gemein zu fiſchen und zu fahren.

Secus ergo in dicto flumicello. *Et gloſſ.* Lehnrecht c. *71. in verſ. no* wůrde aber / *in 2. col. ſic dicit:* Wůrde aber ein Spring auff einen Acker/des Ackers Herr hat den Spring/ mag ihn faſſen auff dem Acker/ob er wil/ und teichen.

Et ſubdit, Das ſollet ihr wiſſen/ dieweil das Waſſer auff meinen Acker fleuſt/ſo mag ich wehren zu fiſchen darinne einen jedermann/das es nicht in wilder Wage fleuſt. So aber das Waſſer von dem meinen kommet/ſo iſt es nimmer mein.

Idem dicit eadem gloſſ. in fin. Cum quo jure Saxonum concordat jus commune *in l. Aquam quæ alieno loco oritur. C. de ſervitut. & ibi gloſſ. a. Et Bald. dicit* notabiliter, quod aqua, quæ in meo oritur, mea eſt, *concordat. l. ſi ibi. C. eodem tit. de ſervitut. in ultimo Reſponſo, ubi text. & Ang.* Si non probaveris te habere ſervitutem in aqua exiſtente in meo (prout hic non eſt probatum) poſſum aquam retinere in meo. Et in ea facere quod volo. *concord. ff. de Aqua pluv. arcend. l. in concedendo. & l. ſequente & l. 1. §. hoc interdictum. ff. de flum.* qvod flumen privatum nihil differat à cæteris locis privatis &c. Unde ſubdit *Bald. in dict. l. Aquam & firmat, ibi Paul. de Caſtr.* Quod ſi aqua non eſt orta in meo, quæ nihilominus, poſtquam ingreſſa eſt meum, mea eſt, & in ea poſſum facere, quicquid velim, & alii concedere, & alii negare, *allegat. l. 1. § illud. ff. de aqua cott. & æſti.* Et ſubjungit *Bald. in eadem l. Aquam.* Nec teneor de meo gratiam facere vicino habenti inferius molendinum, niſi habeat in meo præſcriptam ſervitutem prædialem, *dict. §. illud. & Lex mea. ff. de ſervit. ruſt. prædio.* Quam ſervitutem agentes in fundo rei non poterunt neqve poſſunt probare, cum prædia agentium & rei non ſunt ſibi invicem proxima. Sed ſunt inter media prædia prædictæ villæ *R. ff. commun. prædio. l. in tradendis. §. interpoſitis. Et ibi gloſſ.*

oſtendente, quod in prædiis ruſticis medium prædium, quod non ſervit, impedit ſervitutem conſtitutam, ut ibi etiam *per Bart. Bald. Paul. de Caſtr. & moder. per illum textum Et Barthol. Capolla in tractatu ſuo, de ſervitute ruſticor. prædio in Rub. de ſerv. aquæductus in §. quæſt. principali.*

Item & quod aqua orta in loco privato, & per locum privatum diſcurrens, (prout facit rivulus dictam piſcinam rei ingrediens) etiamſi iſte diſcurſus fiat per magnum ſpatium, dicatur flumen privatum, licet poſtea intret flumen publicum, & quod tunc primo, cum intraverat flumen publicum, dicatur publicum, antequam autem ingreditur publicum, ſive in loco originis ſui ingreſſus eſt, dicatur privatum & ipſius, in cujus fundo eſt, oſtendit *Ang. de peru. in dict. l. 1. fluminum ff. de flumin. per iſtum text. & ibi gloſſ. ſuper verbo.* Publicum flumen exemplificat de duobus fluminibus Bononiæ, quorum alterum vocat Rapo, & alterum Mellucellum, quorum quodlibet ortum habet in privato, & per privatum locum diſcurrit, per magnum ſpatium, poſtea intrat in publicum & tunc primo incipit eſſe publicum, non ante, ut ibidem dicit *gloſſ. & oſtendit Ang. de Peruſio.* Pro quo facit, quod dicit *Bald. in l. ſi plures Cod. de Codic. inſertis, in verſic. Item ſervum eſt per pontem ibi. Sed hæc ratio &c.* ubi ait, quod unum & idem territorium eſt, quod eminet ſuper aquas, & quod mergitur in aquis: Sic hic, cum fundus piſcinæ fuerit ipſius rei, antequam inundaretur flumicello, manebat ejus etiam poſt emerſionem aquæ. Quod approbat *textus in l. 1. §. hoc interdictum ff. de flum.* ubi dicit, quod non differt flumen privatum ab alio loco ipſius privati. Præmiſſa etiam clare concludit *Bald. in l. Item lapilli, in prima concluſione, ibidem poſt principium. ff. de re. di.* quod in flumine proprio (quod eſt quatenus ſua poſſeſſio ſe protendit) quis poteſt facere velle ſuum & continere aquam, quia rei ſuæ quisq; eſt moderator & arbiter. Et ibidem in 2. concluſione dicit, proprium flumen eſt eatenus, quatenus in ſuo egreditur &c. *Et Barthol. Cepolla in dicto Tractatu ſuo in tit. ſeu rub. de flumine privato.*

Cum quibus concordat jus Saxonum præallegatum & ſervat hoc mos & conſuetudo præallegata, & important hoc verba inveſtituræ ipſius rei, dum dicitur in ea, Waſſer/ Waſſerläuffte/ Teich/ Teichſtete etc. *Et gloſſ.* Lehnrecht *171. ejusdem juris Saxonum præallegata, cum ait.* Daß des Ackers Herr den Spring habe/ und müge den faſſen und teichen. Cui pariter conſonat conſuetudo, ut dixi. Ideoq; de Jure competiiſſet potius reo facultas agendi contra actores, interdicto quod dicitur de aqua ex caſtello ducenda, ne eum impediant, dictum flumicellum in piſcinam ſuam ducere ex caſtello, hoc eſt, ex receptaculo, quod aquam pluviam vel aliam defluentem ſuſcipit & receptaculum dicitur caſtellum vel ciſterna, ut probant *text. & Ang. de Peruſio in lib. 1. ait prætor. quo ex caſtello. ff de aqua cott. & æſt. Et Specul. in tit. de cauſa poſſ. & propriet. in §. privata autem interdicta. in verſic.* Eſt etiam aliud interdictum decimum ſeptimum, ubi ponit etiam formam libellandi in hoc interdicto.

Et licet præfati Dominus H. T. & G. nomine ſubditorum ſuorum in genere egerunt, & de rato caverunt, (ſi nonnulliter, ſaltem tamen debiliter, cum nec per fidejuſſores pignora aut juramenta nec promittendo pœnam, ſed ſola tractura baculo judicis cautum eſt) veritas tamen fuit, & eſt, quod hujuſmodi ſuos prætenſos ſubditos non nominaverunt aut ſpecificaverunt, neque qui ſint, ut pro

eo

cis vel contra eoſdem certa dari poſſet ſententia, ex omnibus actis apparet.

Et ſimiliter quanquam pro eis de rato caverunt, ex actis tamen (cum nunc ſit concluſum) nuſquam apparet, quod geſta per dictos militem & G. realiter & cum effectu rata habuerunt & ratificarunt.

Quemadmodum tamen feciſſe de jure debuerunt, cum interſuit rei, & ejus interſit, ut eo abſoluto vel victo, ſciat, qui ei ſint ſui adverſarii &c. *ff rem ratam hab. l. 2. & l. Paulus reſpondit. ubi text. inquit*: Paulus reſpondit non tantum verbis ratum haberi poſſe (*gloſſ. dicendo, habeo ratum*) ſed etiam actu.

Sed quia hic ex actis non liquet, qui fuerunt aut ſint, ſeu quorum nomine ſit actum, prout tamen liquere debebat de jure, *l. inter litigantes. ff de judic.* & ut præmittitur cautum de rato, neque aliquo verbo aut actu idem prætenſi ſubditi ut actores principales ratum habuerunt; quamvis homines de dictis villis tribus, qui damnum paſſi aſſeruntur in teſtes, per alios duos agentes producti ſunt, ut teſtificentur ad proprium commodum eorum, quorum tamen teſtimonium in propria cauſa nil relevat, per jura vulgaria, illuſio propterea videtur, ut neſciatur, qui ſint dicti ſubditi, & ne veritas comperiatur. Quodque ideo reticuerint dictorum aſſertorum agentium nomina, ut iidem ſint actores & teſtes contra *l. nullus. ff de Teſtib.* quæ ait, nullus idoneus teſtis in re ſua intelligitur, & *Cod. eodem tit. l.* omnibus in re propria dicendi teſtimonii facultatem jura ſummoverunt.

Item & ne ſcil. idem videantur eſſe teſtes, in cauſa & agentes, ſorte actores prætenſi articulos ſuper q[illegible] teſtes examinati ſunt, obſcure & impersonaliter [illegible] d ſunt, ut patet *in 3.4.5. & 6. articulis*, in quibus prætenſa damna data deducta ſunt, præter id, quod non nominatum in eiſdem ſit poſitum, articulatum & ſpecificatum, qui erant domini poſſeſſionis ſic articulatæ.

Item nec articulatum eſt, quæ erant prædia propria dictorum militis & G. Et quæ prædia ſubditorum agentium ac qui erant illi ſubditi. Nihil itaq; certi prætenſi teſtes jurati, ſuper articulis incertis, obſcuris & non relevantibus, & per actores in actis cauſæ hujuſmodi, quantum ad ſubditos incognitos producti teſtificari & probare potuerunt præſertim attento, quod procurator rei, qui in hac cauſa litem conteſtatus, & Dominus litis factus, ad videndum & audiendum hujuſmodi prætenſos teſtes jurare, citatus non eſt, Sed principalis reus nulliter contra *text. & ea quæ ibi notantur per modernos in c. In nomine Domini, de teſtib. Et per Bartol. in l. furioſo, de re judic.*

Cum enim Dominus procuratorem ſuum poſt litis conteſtationem revocare non poteſt, cum ipſe ſcilicet procurator ſit factus Dominus inſtantiæ, *ut in l. poſt litem. ff. de Procurat. &c. ſecundo. eod. tit. lib. 6.*

Ob id procurator & non principalis citandus erat ad videndum & audiendum teſtes jurare, quod hic factum non eſt, ut conſtat ex actis. Quare cum obſcuritas illis nocere debet, qui ſuam deſuper fundarunt intentionem. *l. duo ſunt Titii ff. de teſtament. tut. l. Titia textores, & ibi per Angel. ff. de legat. 1.* Ac ubi obſcura ſunt jura partium, contra eum judicandum eſt, qui petitor (id eſt actor) eſt *c. inter dilectos in f. de fide inſtrum. c. cum ſunt partium jura, de Reg. juris lib. 6.* Eo quod promtiora ſunt jura ad liberandum & abſolvendum, quam ad condemnandum, *c. ex literis, & c. in præſentia, de probat. c. f. de* *re judic. l. Arrianus. in fin. ff. de action. & oblig. l. favorabiliores. ff. de R. juris.*

Et propterea verbum ambiguum ſeu dubium teſtium contra probantem, & pro reo interpretandum eſt, ut ibi oſtendit *etiam gloſſ. cum juribus, quæ allegat in d. c. in præſentia & in text. in l. non hoc, C. unde legitimi, cum ſimilibus.*

Sequitur ex omnibus præmiſſis veritas datæ reſponſionis, tam quoad dictos militem & G. quam quoad prætenſos ſubditos agentes, quorum tamen nomina latitant, in actis hujusmodi cauſæ.

(H. Göden)

CONSILIUM II.

De jure piſcandi, obſtruendi alveum, derivatione fluminum, irrigatione pratorum, reſtagnatione, jurisdictione ac pietate aquarum.

Epitome.

I. Jure piſcandi præſcripto jus aquæ, aqua ipſa, & alvei ſolum non cenſetur præſcriptum.

II. Jus piſcandi an & quando cumulative vel privative intelligatur præſcriptum?

III. An Caſtro conceſſo ſimul flumina & piſcationes veniant?

IV. An Domini Territoriales jus piſcandi in flumine publ. privatis interdicere poſſunt?

V. An quis alveum obſtruere, vel in fundo ſuo ad arcendam aquam, ne agrum influat, aggeres, aliáve munimenta adhibere queat?

VI. An ſubditi ſine permiſſu ſuperioris rivum vel flumen ad irrigandum prata à ſolito curſu deflectere poſſint?

VII. De conſtructione molæ, alveo, reſtagnatione, Juriſdictione & proprietate aquarum.

SUMMARIA.

1. *Præſcriptiones ſtricti juris ſunt, & tantum præſcriptum, quantum poſſeſſum & n. 37-38.*
2. *Iniquiſſimum eſt, auferre Domino, quod uſus ei non abſtulit.*
3. *Ex jure piſcandi ad poſſeſſionem vel dominium aquæ concludenter non arguitur.*
4. *Ex fluminis juriſdictione ad proprietatem vel dominium Inſulæ non recte infertur.*
5. *Aquæ, utcunq; in alieno fundo oriantur, efficiuntur propriæ illius, cujus bona ingreſſa ſunt: ampliatur num. 6. vid. quoque num. 39.*
7. *Fluminis alveus illius eſt territorii, intra quod reperitur.*
8. *In flumine publico cuilibet piſcari licet.*
9. *An rivus pro flumine publ. habendus ſit?*
10. *Is, qui jus piſcandi cumulativè præſcripſit, compoſſeſſorem prohibere nequit.*
11. *Jus poſſidendi diverſum eſt à jure prohibendi; & num 12. 13. 14.*
15. *Præjudiciis Cameralibus jus piſcandi, compaſcendi & convenandi fulcitur.*
16. *In emtione generali jus piſcandi venit.*
17. *Princeps concedendo caſtrum vel territorium ſimul flumina & piſcationes conceſſiſſe intelligitur.*
18. *Vetuſtas in aquis conſideranda.*
19. *Ex curſu immemorialis temporis ſervitus, vel aliud jus etiam abſq; ſcientia & patientia adverſarii acquiritur.*

20. *Officialium ſcientia ſufficit ad inducendum præſcriptionem. Reſtringitur num. 21.*

22. *Nulla eſt Magnatum prohibitio, quâ jus piſcandi in flumine publ. privatis interdicitur; & num. 23 Limitatur num. 24.*

25. *Fures piſcarum Conſtit. crimin. Caroli V. puniuntur.*

26. *Domino alveum obſtruere, & agros aut prata ſepimento munire licet, n. 27. etiamſi iis, quibus jus venandi competit, id noceatur, num. 28.*

29. *Dominus poteſt aquâ ſuâ uti, antequam aliis eam concedat.*

30. *Quando aqua communis omnibus ſufficit, unus alium impedire non poteſt.*

31. *Quod mihi non nocet, alteri prodeſt, eſt de facilè concedendis.*

32. *Subditi ſine expreſſa licentia Principis ad irrigandum prata aquam ducere non poſſunt.*

33. *Aquam a curſu ſolito in alterius incommodum deflectere non licet: & num. 34.*

35. *Mola nova non eſt ædificanda, ne per reſtagnationem aut aliter invertatur ſolitus aquæ curſus, damnumq; inde vicinis inferatur.*

36. *Non poteſt quis in ſuo facere, quando faciendo noceret ſervituti alteri debitæ.*

37. *Aquæ, quæ in territorio alicujus Principis naſcuntur, vel illud tranſcurrunt, Principis ſunt.*

40. *De aquis privatis Dominus earum ad libitum diſponere poteſt.*

41. *Juriſdictio nihil habet commune cum piſcatione vel aquarum proprietate.*

42. *Unum idemq; eſt territorium, quod eminet ſuper aquas, & immergitur aquis.*

43. *Mare, flumina & aquæ veniunt ſub nomine territorii vel Juriſdictionis.*

44. *Juriſdictione Caſtri conceſſâ, etiam intelligitur conceſſa juriſdictio tàm in mari, quàm terra.*

FACTI

FACTI SPECIES.

Unſern Gruß und freundlichen angenehmen Willen/ zuvor Edler Hochgelarter Herr Doctor, inſonders lieber und guter Freund.

Es fallen uns und unſerm Gotteshauſe / wegen unſers Guts zu Schemerberg/ dahin wir an das fürflieſſende Waſſer oder Bach/ die Rusbach genant / eine neue Mühlen an ſtat einer alten abgehenden zu bauen gemeynt/ und allbereit in voller Bereitſchafft und im Werck ſelbſt ſeyn / allerley Irrungen und Zwiſpalt für / von / auch gegen und wider den Herrn von Ulm und Herrn von Neuhauſen / welche unterhalb ein Dorff oder Marckflecken und Mühlen liegen haben / Ober-Sulmantingen genant / welches ſie vom Heil. Röm. Reich zu Lehen inhaben/ und iſt die Sache kurtzlich alſo bewant.

Unſere Authores und Verkauffere weyland die Edle von Sulmantingen haben uns ihren Theil deß Flecken Schemerberg Ann. 1496 mit der Mühlen/ Mühlſtatt / Mühlgeſchirr/ Waſſer/ Waſſerlaiten/ und Flüſſen verkaufft.

Dieſe von Sulmantingen aber haben zuvor An. 1485. vom Käyſer Friederich dem Dritten vor ſich und ihre Erben (NB. hic omiſſum eſſe verbum Nachkommen / &c. Idque fortaſſis ex incuria & ſupina ſcribentis negligentia) ein Privilegium erlangt/ gehn Schemerberg jetzt / oder hinfüro / wann ſie wollen an den Waſſerfluß/ genant die Rusbach / und auff denſelben Gründen ein Mühlen mit aller nothdürfftiger Zugehör zu bauen und auffzurichten/ und darzu alle Freyheit / Gerechtigkeit und gute Gewohnheit zu haben/ zu gebrauchen / zu nützen/ und zu nieſſen / wie andere Mühlen da herumb von Recht oder Gewohnheit gebrauchen/ nützen und nieſſen.

Ob nun die Schemerberger Mühlen ante vel poſt privilegium (wie *ap. Jaſ. in l. quo minus, q. 21. n. 172. ff. de flum.* ein Fall formirt wird.) conſtituirt worden/ wiſſen wir nicht Die Mühle iſt an das Gottes-haus von denen von Sulmantingen ſeel. kommen/ welche/ weil ſie alt und baufällig/ wollen wir ſie abthun und ſetzen etwan auff die 50. Schritt oberhalb beſſer eine neue Mühlen mit 2. mehrern Gängen und Mahl-Rädern/ dann zuvor. Darauff kommen der Herr von Ulm und Herr von Neuhauſen/ und nunciiren uns novum opus: Sagen / das Waſſer und die Fiſchentz darinnen / ſeyn ihr Reichs-Lehen / & non debere formam loci antiqvam mutari, aut numerum machinarum aut rotarum augeri.

Damit es aber der Herr recht verſtehe/ ſo iſt Ober-Sulmantingen vom Reich etwa denen von Freyberg / hernach von Carolo IV. Anno 1353. den Graffen von Helffenſtein (ſed ſine ulla ſpecificatione pertinentiarum) umb ein gewiſſes (aber im Pfand-Brieff unbenantes) Geld verpfandt worden. Hernach Anno 1484. giebt Graff Georg von Helffenſtein dem Bibrachiſchen Spital und ſeinen Pflegern Hans Schoden und Wentzeln Radi ſeine Gerechtigkeit umb 1900. fl. zu kauffen mit Mühlen/ Mühlſtetten/ Waſſer / Waſſerflüſſen und Fiſchentzen/ ſtehet aber im Brieff mit keinem Wort vermeldet/ wo das gehn Ober-Sulmatingen gehörig Waſſer der Rusbach anfangen oder auffhören ſolle/ dann das in ſpecificatione der Waſſer-Zinſen vermeldet wird/ der Fiſcher zu Appendorff gebe 10. der von Rörwangen 6. der von Schemerberg 10. und ein halben/ und der von Ulm 14. Reichs-Thaler jährlichen/ und ſo lang ſie leben/ Waſſer-Zins. Anno 1508. hat Käyſer Maximilianus I. den 12 April. obgedachtes Hanſen Schoden Bibrachiſchen Spithal-Pflegers Sohne / Dr. Hans Schoden genant/ wieder der Graffen von Helffenſtein

Wiſſen und Willen den Marckt Ober-Sulmantingen per 1900 fl. auffzulöſen geſtattet/ und ſolchen ihme und ſeinen Erben männlichen und weiblichen Geſchlechts zu Lehen verliehen/ und alſo iſt letztens auff Abſterben einer Schodiſchen Lini / Ober-Sulmantingen an die Herren von Ulm und Neuhauſen/ (welche zwo Schödinnen Schweſtern zur Ehe haben) kommen und gelanget/ aber weder in den Schodiſchen / noch jetzigen Ulmiſchen und Neu-häuſiſchen Lehen Brieffen findet man anders nichts/ dann den Marckt Ober-Sulmantingen mit ſamt Fiſchentzen/ Waſſer/ Waſſer-flüſſen ſine ulla expreſſione principii vel finis.

Ferner iſt zu wiſſen/ daß die Schaden noch eine ander Oeſterreichiſch Lehen an der Rusbach liegend zumahl mit Ober-Sulmantingen ingehabt haben / Warthauſen genant / welche Herrſchafft jetzt von den zweyen obgedachten Schödinnen Schweſtern gefallen und auff eine andere Schödiſche Manns-Lini gereicht/ dieſe Herrſchafft Warthauſen hat auch in der Rusbach ſein eigen Waſſer und Fiſchentz gehabt herab biß gen Langen-Schemern/ ſo etwa eine halbe Stunde ob unſerm Schemerberg liegt/ und in gemelte Herrſchafft Warthauſen gehörig iſt/ auch faſt eine halbe Stunde unter Schemerberg liegt/ Ober-Sulmantingen und ſtehet ihm faſt gleich/ da die Schoden die Herrſchafft Warthauſen und Ober-Sulmantingen zumahl ingehabt und beſeſſen haben/ daß die Fiſcher/ wann ſie von Warthauſen hinab biß gen Langen-Schemern gefiſchet/ oben vollends vor Schemerberg piſcando biß gen Ober Sulmantingen fürgefahren/ & ſic etiam retrorſum auff und ab das Schemenbergiſch Mittel-waſſer mit eingenommen und ausgefiſchet haben/ welches Anfangs à parte Salmansweil darumb ihnen leichtlich paſſiret und ohngeandet verſtattet worden ſeyn mag. Weil wir bey 100. Jahren und darüber unſere Pflegere nicht zu Schemerberg / ſondern an der Rusbach beſſer oben und über der Herrſchafft Warthauſen/ nemlich in der Stadt Bibrach ſitzend gehabt/ biß daß Ann. 1516. unſere Bibrachiſche Pflegnus verbrunnen / und unſere Vorfahren aus gewiſſen Urſachen die Pfleg / und die Reſidentz nacher Schemerberg transferiret haben / ſonſten hat zu unſer Bibrachiſchen Pfleg auch ein ſtattlich und ſchier eine Stund lang wehrendes Waſſer oder Fiſchentz in der Rusbach gehöret/ und nach/ ſo ob der Stadt Bibrach faſt eine Viertheil Stunde und dann für die Stadt herab biß gen Warthauſen gehet.

Wie aber die jetzige Warthäuſer Schoden mit dem Herren von Ulm und Herren von Neuhauſen wegen ihrer beyder Hausfrauen der Schödmnan die Herrſchafft Warthauſen und Ober-Sulmantingen theilen müſſen/ iſt nicht ohn/ daß ſich des Waſſers der Rusbach und der Fiſchentz halb auch zwiſchen ihnen allerhand Irrungen zugetragen / bis letztens Ulm und Neuhauſen die Waſſer ob Schemerberg bis gen Rotwangen hinauff (quô titulô, quô jure, quave injuria neſcimus) an ſich geriſſen/ jetzt ſprechen ſie auch nicht allein die Fiſchentz/ ſondern auch das Waſſer & ſolum quoque ac fundum aquæ zu Schemerberg an/ und vermeynen / weil wir contra formam veteris ſervitutis ab/ und in ein neues friſches Ort oder diverticulum & in fundum propriæ eorum aquæ bauen/ inædificatum ibi noſtrum novum molendinum cedere aquæ fluminis, per *Jaſon. in d. l. quo minus. q. 2. & ſe. num 42. & 50.*

Nun irren uns ihre prætenſiones nicht ſonders viel / weil wir ex privilegio D. Friderici Imperatoris, wie abgehört/ an alle Ort zu Schemerberg eine Mühlen zu bauen Macht haben. Sed appellatione molendini venit etiam

us

jus aquæ, ut cluſa molendini, fiſtula & canales *Jaſ. citat. loc. quæſt. 19.* Ad molendinum n. neceſſariò requiritur jus fluminis, & ſic quaſi quædam area, in qua ædificetur, *id. ib. q. 24* und ſeyn wir ſonſten in allen andern und übrigen dubiis mit guten bewerten Conſiliis, als *Curtii Senioris conſ. 33. Cravettæ conſ. 124. Schurff. conſ. 45. cent. 2. conſ. 77. cent. 3. Menoch. de arbitr. Jud. caſ. 160. n. 7. & caſ. 462. in fin. Anton. Theſſaur. deciſ. Pedemont. 245. Weſemb. conſ. 34. 58. & 67. Modeſtin. Piſtor conſ. 19. uſq; ad n. 12 vol. 2. Lud. Fachſii conſil. 9. & noviſſ. Francof. conſil. in 4. to. 2. conſ. 1. 7. & 14.* ziemlich wohl verſehen und beſchloſſen/ und demnach ihren beyden Herren Nunciatoribus weder an der Fiſchenz / noch auch in decurſu aquæ, nach aller Waſſer und Mühl-Bau verſtändiger Rath kein einiger/ auch der geringſte Schad und Nachtheil nicht geſchicht / halten wir uns überal und durchaus vor ſicher.

Allein iſt de aqua & de fructu aquæ, id eſt, de piſcatione der Rusbach die Frag und der Zweiffel.

Dieweil und nach dem olim die Schoden und jetzt Ulm und Neuhauſen / ſcientibus, videntibus & patientibus Salemitanis die Fiſchenz zu Schemerberg nunmehr præſcribiret und herbracht haben / an præſcripſerint etiam & acquiſiverint ipſum jus aquæ, aquam & alvei ſolum ſeu fundum? Und halten wir dar für / quod non. Sunt n. diverſa ipſa aqua & piſcatio, quæ habetur loco fructus aquæ, und heiſt es: Tantum præſcriptum, quantum poſſeſſum, ſo iſt die Rusbach in capite & origine weder Schodiſch noch Salmanſweiliſch iemahls geweſt / ſed oritur ac naſcitur in privato fundo des Gotts-Haus Schuſſenried. Sed aqua quævis publica ſeu privata meum fundum ingrediens, fit & eſt mea, adeò ut eam in inferioris præjudicium etiam aliò divertere poſſim.

poſſim, ut per *Theſaur. cit. loc. & Schurff conſil. 77. in pr. cent. 1.* So haben die Pfleger auch der Müller und gemeine Bawrſchafft zu Schemerberg zu ihrer Nothdurffe und Abwendung beſorgenden Schadens / jeder weil in diß Waſſer oder Bach gebauet / Graben daraus geführet / Schlachten und Pfähl darin geſchlagen / und Abläß gemacht und geändert / Steg und Brücken darüber gelegt / auch die Weiher Reiſſinaen darin gehabt und nach / ihre Flachs und Hanff dahin zu legen alles unbegrüſt und unbefragt der Herren zu Ober-Sulmantingen / ja es haben auch die Pflegere Weyerlin und Gruben an das Waſſer gebauet / daß ſich die Fiſch dahin aus der Ruß zügen / und man alſo für das Schloß zu Schemerberg Fiſch und die Nahrung haben möchte / welches noch auff dieſe Stunde wäret / ꝛc. Es fiſchen die Schemerbergiſchen / beſondern der Müller auch zu Zeiten ohnverwehret / darin mit Bäuren und Angeln / doch machen ſie es (wie wir bekennen müſſen) nicht zu grob. Geſchicht auch nicht ſo gar frequenter & paſſim, damit ſich der Ober-Sulmantingiſche Fiſcher / ſo jetzo von Ulm und Warthauſen das Waſſer umb ein gewiß Zins-Geld beſtanden / ſich nicht zu beklagen oder zu beſchweren habe. An ex ſimplici ejus juris debitum permiſſione & tolerantia, quâ Schemerbergenſes hactenus permiſerunt piſcatores Ober Sulmantingenſes in Schemerberg piſcari, Dominis denunciatoribus acquiſitum ſit jus ſtabile jam perpetuò piſcandi in rivo Schemerbergenſi, an vero prohiberi poſthac & arceri poſſint piſcatores Ober Sulmantingenſes, ne ampliùs in Schemerbergenſi aqua piſcentur, *Phil. Cornet. conſ. 96. n. 7. conſ. 116. n. 3. & conſ. 172. n. 10. 11. 12. Schurff conſ. 7. n. 2. 3. cent. 3. Rutg. Ruland deciſ. jur. contrav. qv. 40.*

S [illegible] habens valdè præſcribit (id quod forſan videri poteſt per *notat. Schurff. conſ.* [illegible] *n. 9. cent. 3.* [illegible] nicht ſolches nur cumulativè & concurrenter zu verſtehen / bey weitem aber nicht privativè, daß darum die Schemerberger nicht auch fiſchen dürffen? Et gratias agant atque eô contenti ſint adverſarii, quòd hactenus à noſtris tolerati nec prohibiti ſint geſchweigen / dann daß ſie uns in dem unſerm erſt wollen Maß und Ordnung geben / oder unſer jus piſcandi (quod de jure Gentium & commune eſt) verbieten und ſperren / & certè illi adverſarii noſtri nos vel noſtros hactenus nunqvam prohibuerunt, neq; ſunt in quaſi poſſeſſione juris negativi ſeu prohibitivi; *V. d. Weſemb. d. conſ. 34. n. 20. conſ. 51. num. 7. 29. conſ. 67. num. 17. 18. 19. Not. Meurer* in ſeinem Jag- und Forſt-Recht *part. 4. & 7. c. 4. & 8. pag. 108. b & 111. a.*

Ob die unſern / beſonders die Schemerbergiſche Pfleger nicht von neuen und öffentlich anfangen dörffen / ohngeſcheut in der Ruß / ſo weit die Schemerbergiſche Hohe und Nieder-Obrigkeit gehet / zu fiſchen / ob ſchon in unſerm Schemerbergiſchen Kauff-Brieff kein Fiſchens ſtehet. Cum in emtione generali veniat etiam jus piſcandi & paſcendi; *Rutger. Ruland q. 41. & 57. Hotom. conſil. 93. num. 4. uſq; ad fin. & Meurer ubi ſuprà.* Pono, hactenus obſervatum fuiſſe à Molitore Schemerbergenſe, wann er die Mühle oder das Waſſer abſchlagen wollen / nunciare piſcatori Oberſulmantingenſi, ut veniat & capiat piſces, die ihren Stand unter der Mühle und Mühlgängen gehabt haben. Ob er auch vorhin alſo thun müſſen, oder ob er nicht ſchweigen / und die Fiſch allda ſelbſten fahen möge / oder aber unſer Pfleger.

Oder / wann er ie die Anſag zu thun ſchuldig / ob er oder unſer Pfleger nicht ſo wohl von ſolchen unter der Mühl gefundenen Fiſchen participiren / fahen und nehmen dürffe / als der berufene Ober-Sulmantingiſche Fiſcher? Sed ſi non fuit moris aut conſvetudinis hactenus denunciare Ober-Sulmantingenſi piſcatori: An non taliter deſiccati piſces ab omnibus paſſim, oder nur von unſern Pfleger capi & tolli poſſint?

Quæro, die Ruß verläſt ihren alveum und gewinnet einen neuen Gang mit Gewalt gar zu nahe am Schemerberg/ alſo/ daß die Häuſer Schaden nehmen/ oder wohl gar letztens ins Waſſer fallen möchten/ ob man nicht ungefragt des fiſchens oder der Herrſchafft zu Ober-Sulmantingen/ obſtruiren/ wehren und alſo graben möge/ daß der Fluß wieder in ſeine alte Bach-Rinnen kommen/ und ohne Schaden etwas ferners von den Häuſern lauffe? Credo quod ſic, und beſonders weiln der Kauff-Brieff lautet/ mit Waſſer/ Waſſerleiten und Flüſſen.

Wiewohl aus der Rusbach unſerer Unterthanen daran zu Schemerberg liegende Wieſen/ bishero eingewäſſert worden: Et tamen rei ruſticæ periti affirment, wann man die Rusbach und den Bach öffnete/ würden ihre Wieſen mit ſolchen wäſſern gar mercklich gebeſſert/ Quæritur, Ob wir die Waſſer auch nicht abgeſperret anrichten und fürnehmen mögen? *Vid. Beſomb. d. conſ. 18. num. 5. 7. & 30.* und dieweil denen Herrn nunciatoribus kein Schad am Waſſer-Fluß dardurch zugefügt wird/ ſondern das Waſſer alles nah bey Schemerberg wieder zuſammen und auff ihr Ober-Sulmantingiſche Mühlen ablaufft/ heiſt es/ quod mihi prodeſt, & tibi non obeſt, facilè concedendum eſſe, wiewohl nicht ohne/ daß die Fiſche ſambt den Laich alſo aus der Rusbach auff die kleine Kräblein in die Wieſen derivirt und geführet würden/ de quo piſcator forſan conqueri poſſet, aber/ wie gemelt/ alle dieſe Kräblein könten widerumb in die Rusbach gerichtet werden/ und

wenge

gienge nichts ab. Et cuilibet jus eſt, ad ſuum commodum ex communi flumine aquam ducere ſuamq; conditionem meliorem facere, etiamſi per accidens alius damnum inde patiatur; *Weſ. dd. conſil.*

An etlich andern Oertern und Dörffern geben die Bauren dem Ober-Sulmantingiſchen Fiſcher in dieſem Fall ein Wäſſerungs-Geld. Quod ſi piſcator eandem pecuniam à noſtris exigeret, an deneganda eſſet; Credo quòd ſic. Quia jure ſuô & propriô uterentur, und irret nichts/ was andere frembde Bauren thun/ oder zu thun ſich bereden laſſen/ dann das macht darumb den unſerigen kein præjudicium oder Eingang/ *Melchior. deciſ. Cam. tom. 2. lib. 2. deciſ. 4. n. 178. & ſeqq. p. 261.*

Ob auff ſolchem Fall unſer Pfleger von unſern Unterthanen ein Wäſſerungs-Geld einziehen möge? Weil gehörter Maſſen/ wir das Dorff mit Waſſer/ Waſſerlaiten und Flüſſen gekaufft haben.

Geſetzt/ die Herren denunciatores, Ulm und Warthauſen erſtritten nicht allein die piſcationes, ſondern auch ipſam aquam in Schemmerberg eorum propriam eſſe. quod certè difficile & impoſſibile videtur; Quæritur tamen, Ob ſie oder wir die Hohe und Nieder-Obrigkeit darauff haben würden? Et pro nobis facit, quòd delicta in mari, lacu vel flumine commiſſa, in territorio viciniore plectenda ſunt; *Corſet. ſing. 2. verb. Jurisdictio al. ſing. 114. Andr. Gilman. rer. in Cam. judicat. lib. 2. deciſ. 48. num. 4. p. 173.* Nam unum & idem eſt territorium, quod eminet ſuper aquas & quod immergitur aquis; *Nic. Meurer. d. lib. p. 7. c. 4. in fin. p. 209. b.*

Auff dieſe jetztgehörte 12. Fragen/ bitten wir euch eures getreuen Raths und Bedenckens/ und ſolches/

wo immer möglich/ entzwiſchen Zeiger nacher Mäyntz lauffe/ nur kurtz ſummariſch & deciſive zu verfaſſen/ und in ſein deß Bohten Wiederkehren/ uns förderlich zu überſchicken / das kommet uns gegen euch danckbarlich zu beſchulden und zu verdienen/ Dat. Salmanßweil den 6 Tag Jun. Ann. 1608.

Fr. Petrus Abbt daſelbſten.

A DOMINO CONSILIUM,

Hochwürdiger Herr / E. Gn. ſeyn meine unterthänige verpflichtete Dienſte jederzeit nach Vermögen zuvor/ Gnädiger Herr/

Als Eu. Gn. gnädigen Schreiben hab ich ableſend unterthänig vernommen / welcher Geſtalt ſie über etlich / dero löblichen Gottes-Hauß angehörig Gut zu Schemerberg / und darbey flieſſenden Waſſers oder Bach/ die Rußbach genant/ ſo wohl der Fiſchens Gerechtſamb/ als Waſſers und Mühl-Baus halber/ zwiſchen Eu. Gn und den Herren von Ulm und Neuhauſen in Ehevogts Nahmen ihrer Gemahlin beyder Geſchwiſtrigen Schoden ſich erreigenden Streitigkeit und dahero entſpringenden Fragen / ihr mein rechtlich Gutachten nur kurtz / ſummariſch und deciſivè zu eröffnen / gnädig geſonnen.

Ob nun wohl ich deßmahls über die Maſſen mit meinen ordentlichen Advocatur-Geſchäfften überhäufhäuffet/ alſo daß ich etlich meiner Herrſchafften / ſo auch in wichtigen Sachen mein Rathſchlag erfordert/ nun etlich Monat auffhalten müſſen. Nichts doweniger hab Eu. Gnaden ich zu förderſt unterthänig zu willfahren nicht umbgehen/ und hierauff folgender Geſtalt kürtzlich auff die unterſchiedlich vorgetragene Fragen entſchlieſſen wollen.

RESOLUTIO PRIMÆ QVÆSTIONIS.

Bey der Erſten Frag bin ich mit E. Gn. Rath und Advocaten Herrn D. Matthæo Klocken allerdings einig / daß ob ſowohl die Schöden die Fiſchens-Gerechtigkeit zu Schenerberg vermittelſt der præſcription erobert / dannoch ſie ſie dardurch jus aquæ, aquam ipſam & alvei ſolum nicht erlangt haben.

Zumahln weiln nicht allein die præſcriptiones ſtri- 1.
cti juris ſeyn/ ita ut tantum exiſtimetur præſcriptum, quantum poſſeſſum, *l. 1. §. ſi quis. ubi gloſſ. & Bart. ff. de itin. actuque privato Cardinal. Pariſ. conſ. 114. num. 23. & ſeqq. vol. 1.* Ini- 2.
quiſſimum enim, inquit Papin. auferre Domino, quod uſus ei non abſtulit, *l. nec utilem, 20. ff. ex quib. cauſ. maj. Jaſon. in l. 3. in pr. n. 35. & ſeq. ff. de acquir. poſſ. Rebuff. de materia poſſeſſ. in præfat. num. 195.*

Beſondern auch ex jure piſcandi ad poſſeſſionem, 3.
vel dominium aquæ, uti plane quid ſeparatum, kein beſtändige Folgerung ſich flechten läſt/ prout reſpondit *Alex. conſ. 57. num. 6. vol. 7. Tiber. Decian. conſ. 123. n. 9. l. 3. Barthol. Bertazzol. conſ. crimil. 107. num. 55. per l. ſi ager. ff. quib. mod. uſusfruct. amitt.* Ita nec ex fluminis Juriſdictione ad proprietatem 4.
vel

vel dominium inſulæ efficax ducitur argumentum; *Petr. Heig. lib. 2. quæſt. Jur. 40. num. 131. Fulv. Pacian. conſ. 3. num. 28. & ſeqq. & num. 41.*

Welches dominium aquæ dem Gottes-Hauß Sal-
mansweil der Kauff-Brieff zueignet / und ohn das demſelben
eô ipsô, daß es ſein Lauff durch deſſelben territorium nimt /
5. ſo weit deſſen limites gehen / gleich angewachſen. Ex quo a-
quæ, utcunque in alieno fundo oriantur, efficiuntur pro-
priè illius, cujus bona ingreſſa ſunt, poſt *Bl. Jaſon. Pariſ.*
Decian. Burſat. Joan. Vincent. Hondeda. conſ. 29. num. 19. vol. 1.
Albert. Brun. conſ. 140. col. 1. Franc. Viv. dec. 411. num. 5. & 32. cum
6. *ſeq.* Quod etiam in publica aqua admittit *Marc. Anton. de*
7. *Amat. dec. 149. nu. 11.* Et fluminis alveus illius eſt terri-
torii, intra quod reperitur, *Hieron. de Monte de fin. regund.*
c. 6. n. 7.

SECUNDÆ QVÆSTIONIS RESOLUTIO.

Zu der Andern Frag-deciſion zukommen / dieweil man
den Ober-Sulmantingiſchen Fiſchern / ſo lang und ultra ho-
minum memoriam ohne alle Aenderung / daß Fiſchen ver-
ſtattet / wird man ihnen nunmehr das Fiſchen ſchwerlich ver-
wehren können. Maximè, cum & de jure communi cui-
8. libet permiſſum ſit, piſcari in flumine publico, *l. 1. & 2. ff.*
d. A. R. D. §. Flumina Inſtit. d. R. D. Menoch. conſ. 643. num. 43.
An verò rivus hic pro flumine publ. habendus ſit, cogno-
9. ſcendum ex *Flamin. de Rub. conſ. 49. num. 20. & ſeqq. lib. 1.*
Sigismund. Loffred. conſil. 13. n. 10. & ſeqq. Petr. Heig. lib. 2. quæſt.
jur. 40. n. 11. & n. 100. & ſeqq. Dieſem auch nicht zu wieder iſt /
was ex *Cravett. conſ. 96. n. 7. conſ. 116. n. 3. & conſ. 132.* einge-
führet werden will / cùm ibi agatur de conſuetudine irratio-

nabili, vel contra jus commune inducta, quæ etiam immemoriali tempore necdum fuit munita. In quibus terminis hîc non verſamur.

TERTIÆ QVÆSTIONIS RESOLUTIO.

Betreffend die dritte Frag / iſt bey mir richtig/daß in Erwegung/die Schoden niemahls vor dieſem ſich unterſtanden/ den Schwemerbergern das fiſchen zu verbieten/ ſie das jus piſcandi allein cumulativè & concurrenter, und gar nicht 10.
privative præſcribendo erſeſſen / derwegen ermelte Schoden ſub prætextu præſcriptionis E.Gn. und dero löbl. Gottes-Haus von dergl. Fiſchens-Gerechtigkeit hinführo nicht abzutreiben haben. In quam ſententiam plures congeſſit
Roſenthal.d. Feud.c.5.concl.25. Weſemb.conſ.67.num.27.& ſeq. Cum 11.
poſſidendi jus diverſum ſit a jure prohibendi. Nec n. continuè is, qui in poſſeſſione juris alicujus eſt conſtitutus, inde ſibi jus interdicendi ceteris ejuſdem juris uſum vendicare
poteſt. Unde rectè reſpondit Bl. diverſimodè ejuſmodi ju- 12.
ra eſſe conſideranda, unô modô in poſſidendo ſeu utendo, aliô modo in prohibendo. Nam ſi habes, inquit, domum ſeu hoſpitium & multa lucraris, & ego facio aliud hoſpitium juxta te, & non immitto in tuum, licèt pauciores honores veniant ad te, jus quidem habes poſſidendi, ſed non prohibendi: Sic unus cerdo non prohibet alium à cerdonaria, nec unus miles obſtat, ne alius ſtipendia quærat, ita eleganter *Bl. conſil. 462 num.5. vol.4.* quem ſequitur poſt *Ripam*
Jab. Petr. Surd. 370. n. 18. ubi contendit, ex eo ſolum, quod qui- 13.
dam coniveverint aquam ducere per aliqvam formulam, non competere eis jus prohibendi, ne alii ducant, eò quod eorum ductus concernat jus poſſeſſionis, non prohibitio-

nis & aliud ſit jus poſſidendi, aliud prohibendi: Quò etiam inclinat *Curt. Senior conſ. 33. n. 5. verſ. ex his modò ſequitur.*

14. Et in terminis venationis hoc quoque tradidit idem *Surd. conſ. 190 Joan. Bapt. Coſta de Facti ſcient. & ignorant. cent. 1. diſt. 3. n. 4. & cent. 2 diſt. 3. n. 31.*

15. Dannenhero offtmahls am Käyſerl. Kammer-Gericht in Pfandungs-Sachen/ da man ſuper poſſeſſorio piſcandi, venandi, paſcendi, und dergleichen ſtreitet / ſo wohl einem als dem andern Theil die poſſeſſio vel quaſi convenandi, compiſcandi & compaſcendi zuerkent wird. Cujus rei plurima coacervari poſſunt præjudicia.

QVÆSTIONIS QVARTÆ
RESOLUTIO.

Progrediendo ad Quartæ Quæſt. reſolutionem
bin ich der Meynung/ daß E. Gn. und Dero Angehörige / ſo
weit die Schemerbergiſche Grund und Bahn/ Hohe- und Ni-
der-Oberkeit gehet/ des fiſchens ſich zu unterfangen / ohngeach-
tet/ daß in dem Schemerbergiſchen Kauff-Brieff das fiſchen
in ſpecie begriffen/ ſeythemahl nicht allein die ohnverruckte
Obſervantz und herbringen/ darvon in Prima Quæſt. Mel-
16. dung beſchicht/ dißfalls E. Gn. beypflichtet. Beſondern es
iſt auch recht und wohl angezogen/ quod in emtione genera-
17. li etiam jus piſcandi veniat. Ita Principem concedendo
caſtrum vel territorium ſimul flumina & piſcationes con-
ceſſiſſe intelligi ex Cornel. & Pariſio docuit *Carol. Ta-
pia in l. fin ff. de conſtit. Princip. part. 1. c. 2. n. 11. Petr.
Anton. de Petra Tr. de Poteſt. Principis cap. 7. n. 20. & 21.
fol. 170.*

QVINTÆ & SEXTÆ QVÆSTIONIS RESOLUTIO.

In Aufflöſung der Fünfften und Sechſten Fragen /
wird man auff das alte herbringen (cum inter cetera vetuſtas 18.
in aquis ſit conſideranda poſt *Bl. Flam. de Rubeis d. conſ. 49.
n. 49. lib. 1*) und ſonderlich dahin ſehen müſſen / ob die Schemer-
berg. Müller vor ohndencklichen Jahren den Ober Sulmantigiſchen
Fiſchern / der Abſchlagung des Waſſers beyzuwohnen /
und die Fiſche / ſo unter dem Mühlengang ihren Stand
gehabt / zu fahen angekündet haben / in welchem Fall / da curſus
immemorialis zu beſcheinen / die Schemerbergiſche Müller
ſich dieſer Dienſtbarkeit ſchwerlich entbrechen würden. Cum 19.
ex curſu immemoriali Servitus vel jus etiam ſine ſcientia
& patientia adverſarii, & abſque eo, quod quis fuerit
uſus jure ſervitutis vel aliô jure acquiratur; *Aug. Berous
conſ. 144 n. 17 vol. 3.*

Es möchte auch E. Gn. und dero Gottes-Haus daſſelb
nicht wohl beſtreiten. Cum officialium ſcientia ſufficiat 20.
ad inducendam præſcriptionem, cujus dominum poſt *Bri.
Gravettam & Alber.* firmat *Menoch conſ. 1000. num. 66 Burſat.
conſ. 51 num. 12. Joh. Petr Surd. conſ. 331. n. 51. & deciſ. 4. n. 6* ubi &
alios cumulat.

Wohl iſt nicht ohne / daß dieſe Opinion *Achill. Perſonal.* 21.
de adipiſc. poſſeſſ. n. 168 verſ. & præſertim in dem Fall paſſiren
läſt / wann die officiales gleichſam mandatum cum libera
und ein vollkommene adminiſtration haben / quod
nunc non vacat excutere.

SEPTIMÆ QVÆSTIONIS RESOLUTIO.

Solte aber ſolch Anſagen bisher nicht bräuchlich

ſeyn/hätten E. Gn. Pfleger und Beambten die Fiſch in ihrer Obrigkeit zu fahen/und andere privatos, da ſie nicht auch in poſſeſſione vel quaſi piſcandi biſhero geweſen/davon außzuſchlieſſen. Dann ob wohl viel fürtreffentliche Rechtslehrer da-
22. hin ſtimmen/ nullam eſſe Magnatum prohibitionem, quâ jus piſcandi in flumine privatis interdicitur, *Joan. Faber. in §. Flumina, I. d. R. D.* ubi ita à Curia Franciæ volgò ob-
23. ſervari dicit, quem refert *Benedict. in cap. Raynutius verb. & uxorem. num. 315. d. teſtam. Dec. conſ. 102. num. 29. Guid. Papa conſ. 171. num. 6 & 7. Late Roderic. Suarez allegat. 16. num. 2. 3 & 4.* ubi rectè reſpondit *ad l. ſi quunquam ff. d. di-*
24. *verſ. & temp. præſcript.* ibi videl. prohiberi alios eodem jure uti non præſcriptionis, ſed ratione præoccupationis, eò nempe, quod prohibens alios piſcari pro jus fluminis publici diverticulum iſtud occupat, alios rectè inde arcet, quia de jure Gent. occupatio in ejusmodi juribus publicis locum habet. Quod autem recedens alium eôdem jure uti volentem inde prohibere poſſint, illa lex neutiquam adſt. ut & improbat id, *Papin. in l. præſcriptio. 45. ff. de uſuc. & vim Marcian. qui d. l. ſi quunquam.* author eſt, id negat *in l. In tantum. 6. ff. de R. D.* quæ omninò compingenda eſt cum *d. l. ſi quunquam.* Cum ex iſtis appareat, jus iſtud prohibendi non ulterius extendi, quàm, quamdiu flumen ab ipſo eſt occupatum. Eô a diſcedente, flumen reverti in priſtinam cauſam, & ſi alius idem diverticulum fluminis occupet, non minùs hujus uſutenus fieri, quam jam alterius fuit.

Jedoch wird der erſtgehörte Meynung de conſvetudine Germaniæ in praxi ſchwerlich zu behaubten ſeyn / dieweil die Herrſchafften in den flieſſenden Bächen, ſo ihnen zugehörig / ſich deß fiſchens allein unterfangen und andern Privat-

Perſohnen angeregts Fiſchenz-Gerechtſamb gegen ein gewiſſe
penſion Beſtandsweis untergeben/ der Urſachen auch in der
peinlichen Hals-Gerichts-Ordnung *Caroli V. in art. 169.* es 25.
vor ein Diebſtahl/ ſo nach Recht der Rechts Verſtändigen zu
ſtraffen / geachtet wird / da einer aus einem flieſſenden ungefangenen
Waſſer / das einem andern zuſtünde / Fiſch
fienge / damit dann auch die ſiebende Frag ihre Erledigung
nimmt.

RESOLUTIO OCTAVÆ QVÆSTIONIS.

Der achten Frag nunmehr näher zu tretten/ halt ich dafür/
wann die Ryß ihren alveum verlaſſen/ und einen neuen Gang
gar nahe am Schemerberg gewinne/ und dardurch die Häuſer
Schaden nehmen ſollen/ daß man ungefragt der Fiſcher oder
der Herrſchafft zu Ober-Sulmantingen ſolchem Schaden vorzukommen/
wohl obſtruiren und wehren möge/ *arg. l. 2. § idem Labeo* 26.
ff. de aqu. & aqu. pluv. arc. l. unic. § ſicut autem ff. ne quid in flum.
publ. & aliqvem in fundo ſuo ad arcendam aquam, ne agrum 27.
influat, poſſe aggeres vel aliam munitionem
adhibere, etſi vicino noceat, expreſsè docuit *Cepoll. de*
Servit. R. Præd. c. 57. n. 7. Menoch. l. 7. præſumt. 29. n. 10. quam
ſententiam & pulcre tuetur *Andr. Rauchbar lib. 2. q. jur. q. 27.*
per tot. ubi ad rationes dubitandi fuſè reſpondit. Eâdem ratione 28.
permiſſum eſt dominis agros aut prata ſepimentô
munire, licet iis, quibus jus venandi competit, eô noceatur,
Gravett. conſ. 4. n. 1. Menoch. d. Præſumt. 29. n. 12.

RESOLUTIO NONÆ QVÆSTIONIS.

Wann es die angedeutete Gelegenheit gewinnet/ daß denen/ ſo das Jus piſcandi prætendiret / durch die Wäſſerung

nichts abgehen/ alsdann möchten E. Gn. die Wäſſerung ihrer
Unterthanen am Schemerberg ligender Güter ohn männig-
29. liches Verhinderung wohl ins Werck richten / per ea quæ
30. *Weſemb. d. conſ. 58. n. 5. & ſeqq.* notat. Quando enim aqua
communis omnibus ſufficit, unus alium impedire non
31. poteſt; *Albert. Brun. conſ. 149. in fin.* Cum etiam ex æquitate
facere poſſim in alieno, quod mihi prodeſt, & alteri ni-
hil aut parum nocet, etiamſi ſtricto jure deficiamur, *l. 1. §.*
Item verus verſ. Quanquam *in fin. ff. de aqu. pluv. arc. Joh. Vin-*
32. *cent. Hondede. conſ. 84. n. 45. vol. 2.* ubi loquitur in ædificatio-
ne molendini, licèt non diffiteatur, ipſos ſubditos ſine ex-
preſſa permiſſione Principis vel Magiſtratus ad irrigan-
da prata non poſſe ducere aquam, vel uſum aquæ *C. de a-*
quæduct. lib. 11. Franciſc. Viv. dec. 344. per tot.

Falls aber mehrgedachte von den Schoden præſcribir-
te Fiſchens Gerechtſamb dardurch geſchmählert / würde E.
33. Gn. deſſen nicht berechtiget ſeyn/ cùm quis aquam à curſu
ſolito deflectere nequeat, in ejus incommodum, qui ſer-
vitutem aquæ acquiſivit, *Modeſtin. Piſtor. conſ. 19. n. 21. vol. 1.*
34. Unde & *Weſemb. conſ. 58. n. 5. ex Bl.* dixit, dominum, in cu-
jus fundo aqua oritur, poſſe eam pro libitu retinere, vel
facere, ut defluat, quoties alteri ſervitutem non debet *l. a-*
quam. l. ſi Præſes C. de ſervit. & aqu. & conſ. 67. n. 24. & ſeq. ait
35. id *Weſemb.* ita novam molam eſſe ædificandam, ne per re-
ſtagnationem aut aliter invertatur curſus ſolitus aquæ,
damnumque inde vicinis molis inferatur, vel etiam publi-
cis viis, piſcationibus, aliisque ſimilibus. Conferunt huc
notata *Joan. Petri Surdi conſ. 447. n. 10.* cùm *ibid.* allegans.
36. Qui & *num. 23.* ſcribit, quod quis in ſuo, quod ſibi prodeſt,
facere nequeat, quando faciendo noceret ſervituti alii de-
bitæ, accedit *Aug. Beroius conſ. 119. n. 16. & conſ. 144. n. 31. vol. 3.*

REſO-

RESOLUTIO DECIMÆ & UNDECIMÆ QVÆSTIONIS.

Ob wohl andere Bauren den Ober-Gulmentingiſchen
Fiſchern im geſetzten Fall ein Wäſſerungs-Geld bißhero
gereicht / jedoch haben ſich Eu. Gn. Unterthanen dahero
deſſen billig zu verweigern/ daß dieſelb E. Gn. pro domino
aquæ, ſo weit ſich das Schemerbergiſche territorium erſtre-
cket/ und gar nicht die Schoden/ erkennen/ und ohne das præ- 37.
ſcriptio ſtricti juris, & actus poſſeſſorii contra naturalem
libertatem geſti ad eos ſaltem reſtringendi ſint, quibus
cum geſti ſunt, neque ad perniciem aliorum trahendi,
quod auctoritate Innocentii. Caſtrenſ. & aliorum 38.
docuit *Cravett. conſ. 645 n. 7.* ita & jus prohibendi contra
unam perſonam quæſitum non præjudicat aliis. *Matth. de
Afflict. deciſ. 388. num. 1.*

Sonſt weil bey der erſten Frag Erörterung verſtan- 39.
den/ daß E. Gnaden über das Waſſer pro menſura & ma-
gnitudine territorii Eigenthums-Herr / und alſo derſelben
mit dem Waſſer ihres Gefallens zu diſpenſiren erlaubt/ *Alb.
Brun. conſ. 140. Sigismund. Loffred conſ. 13. n. 4 & 5. Dec. conſ. 244.
n. 3. Cardin. Pariſ. conſ. 112. n. 1 & 2. & conſ. 114. n. 5. & ſeq. vol. 2.
Franciſc. Burſat. conſ. 41. n. 19. & conſ. 156. n. 21. cum ſeq. Joh. Petr.
Surd. conſ. 338 n. 10. Caſ. Urſil. in add. ad Matth. d. Afflict. dec. 288.
n. 1. Franc. Viv. dec. 411. n. 5. cum ſeq. Joh. Vincent. Hondeda. conſ. 79.
n. 60. & 64* ubi ait, quòd de aquis privatis domini earum 40.
poſſint ad libitum diſponere, & earundem uſum denega-
re poſt *Bl. in l. aquam. C. de Servit. & aqu.*

Alſo könten Eu. Gn. wegen der vorhabenden und den Un-
terthanen zu ſondern Nutz erſprieſſender Wäſſerung auch
wohl proportionabiliter ein geringen Zinß erheben.

RE-

RESOLUTIO DUODECIMÆ QVÆSTIONIS.

Zum Beſchluß die zwölffte Frag auch abzuhandeln/ die-
weil die Nußbach durch Eu. Gn. Schemerberg. Obrigkeit
laufft/ ſo wird man derſelben auch in dem Fall/ wann gleich
ermeldte Schaden nicht allein die piſcationes, ſondern auch
proprietatem aquarum mit Beſtand anziehen könten / die
Hohe- und Nieder-Oberkeit nicht abſprechen mögen/ cum Ju-
riſdictio nihil habeat commune cum piſcatione vel etiam
41. proprietate aquarum, qvod & authoritate Petr. Heigii Ic.
Paciani in prima quæſtione oſtendimus, und iſt von Eu.
42. Gn. Rath und Advocaten Herrn D. Klecken appoſitè dar-
zu angezogen/ quòd unum vel idem ſit territorium, quod
imminet ſuper aquas, & immergitur aqvis, quod & dixit
Bl. in l. ſi plures n. 13. c. d. condit. inſert. Pacian. d. conſ. 3. n. 1. & ma-
43. re, & flumina & aquæ veniunt ſub nomine territorii vel
Juriſdictionis, *Tib. Decian. conſ. 123. n. 25. lib. 3. Camill. Borell.*
44. *conſ. 1. n. 88. Hier. d. Monte d. finib. regund. c. 6. n.* & *ſeqq.* ita, ut
conceſſa juriſdictione caſtri, etiam intelligatur conceſſa
juriſdictio tam in mari, quàm terra, poſt *Bl. Afflict. & Jaſon.
Pacian. d. conſ. 3. n. 4.*

Und hab ich alſo begehrter Maſſen über die auffgegebene 12. Fragen deciſivè, gleichwohl männiglichs Verbeſſerung ohnbegeben antworten wollen. E. Gn. des Allerhöchſten protection zu glückſeliger Regierung und allem Wohlſtand/ benebens Ihro zu Gnaden mich unterthänigklich empfehlend. Speyer den 16. Jun. Ann. 1608.

Thomæ Merckelbachi, (*apud Klock, vol. 1. Conſ. 33.*)

CONSI-

CONSILIUM III.

De Juris piſcandi præſcriptione, acquiſiti probatione, ſuſcepta ab eo, qui egerat interdicto uti poſſidetis & utrum is, qui certis inſtrumentis jus piſcandi acquiſivit, aliis deinde uti poſſit?

NOTABILIA.

1. *In interdicto uti poſſidetis de poſſeſſione tantum, non de proprietate quæritur, & nu. 12 Ideoq; is obtinet, qui non vi, non clam neq; precario ſe poſſediſſe probat n. 2. & 4.*

3. *Teſtibus duobus affirmantibus plus creditur quam multis negantibus & nu. 5.*

6. *Teſtes idonei non ſunt, quibus imperari poteſt.*

7. *Poſſeſſionem antiquiorem probans obtinet in interdicto uti poſſidetis, limitatur nu. 9.*

8. *Teſtimonium de auditu in antiquis admittitur.*

10. *Exceptio dominii non repellit agentem interdicto uti poſſidetis.*

11. *Stagni dominium an dicatur eſſe illius, cujus prædio adjacet.*

13. *Piſcari cuilibet liberum eſt.*

14. *Præſcriptio immemorialis habet vim privilegii.*

15. *Præſcriptio eſt ſtricti juris, & tantum cenſetur præſcriptum quantum poſſeſſum.*

16. *Præſcribens jus piſcandi certis inſtrumentis, non poteſt aliis deinde uti, niſi fuerint ſimilia cæteris. nu 19.*

17. *Clauſula generalis ſubjecta poſt ſpecies enumeratas non comprehendit majora expreſſis.*

18. *Dictio (alius) denotat ſimilitudinem.*

Nach dem wir nun die Acta und Gerichts-Händel/ ſo zwiſchen den Ehrwürdigen/ ſtrengen und veſten Dechandt und Capittel zu S. den von S. zu D. den von B. zu G den G. und K zu G und andern Conſorten/ als Klägern an einem/ und den von W. zu K als Beklagten am andern Theil/ der Fiſcherey auff dem See die Plawe genant/ etliche Jahr lang ergangen/ zugeſtellt/ und ich darauff angeſuchet/ einen Rathſchlag darüber zu ſtellen/ doch allein darauff/ was die von B. in dieſer Sachen berechtiget/ dieweil die Sachen zwiſchen den andern Geſchlechtern und denen von W. vertragen/ ſo achte ich/ nach fleiſſiger Uberleſung und Bewegung aller Acten und Gerichts-Händeln/ ſo mir untergeben worden/ vermittelſt Göttlicher Hülffe/ und eines jeden beſſern Bedencken unbegeben darvor/ das die von B ſo viel dar gethan/ daß ſie ſich der Fiſcherey auff dem See die Plawe genandt/ auff ihrer Seiten biß mitten in dem See/ ſo fern ſich ihre Gräntze erſtrecken/ mit Klippern/ Reuſe/ Angeln/ und andern dergleichen inſtrumenten/ des Orts bräuchlich zugebrauchen wohl befugt. Was aber das groſſe Garn belanget/ daß ſie deſſelben gar keinen Gebrauch erweiſet/ und dem nach ſich deſſelben/ vermöge dieſer Klage/ zu unterſtehen nicht Fug haben Wann aber ſonſten ein groß Garn über den gantzen See/ oder auff ihrer Seiten werde gezogen/ daß ihnen darvon auff ihr Antheil der gebührliche Vorfiſch gebühre. Solches Urſach anzuzeigen/ und ferner darzuthun/ iſt der Grund der Klagen kürtzlich zu erzehlen/ und dieweil ich die Klage bey den acten, die mir überſchickt worden / nicht gehabt / ſo kan ich doch aus den Beweiß-Artickeln und andern zuvor ergangenen Satzen wohl abnehmen / daß die Klagenden Geſchlechter ein interdictum uti poſſidetis angeſtellet / und ihre Klage auff den Brauch und Beſitzung des obgemeldten Sees gegründet / wie denn auch Klägere in ihrer Repliken ſelbſt klagen / und ihr Klage alſo täuffen.

Nun pfleget man in einem ſolchen Gerichte allein auff eines jeden Theils Brauch und Poſſeß Achtung zu geben / wie und welcher Geſtalt er die gehabt / und nicht was er ſonſten de jure dominii zu thun möchte Fug haben. Ait enim Prætor, uti eas ædes, de quibus agitur, nec vi nec clam, nec precario, alter ab altero poſſidetis, quo minus ita poſſideatis, vim fieri veto *l. 1. uti poſsidet.* Et ut inquit ibi Ulpianus, hujus interdicti proponendi cauſa hæc fuit, quod ſeparata debet eſſe poſſeſſio à proprietate. Fieri enim poteſt, ut alter poſſeſſor ſit, dominus quidem ſit, poſſeſſor verò non ſit. fieri etiam poteſt, ut & poſſeſſor idem & dominus ſit. Und darumb iſt dieſes die interlocutoria, ſo von des Durchlauchten und Hochgebohrnen Hertzogen zu Stettin und Pommern Commiſſarien / auch von beyden Theilen gewilligten Compromiſſarien in dieſer Sachen geſprochen / gantz beſcheidentlich allein auff den Brauch und die Beſitzunge gericht / und darin beyden Theilen aufferlegt worden / daß ſie beweiſen ſollen / daß ſie den See / die Plawe genandt / in Gebrauch / Gewehr und Beſitzunge / und wie und welcher Maß gehabt. Daraus denn gnugſam erſcheinet / daß man in dieſer Sache allein auff den Brauch und poſſeß eines jeden muß Achtung geben / und das einem jeden / ſo viel er 1.

beweiſt/ daß er in ſeinem Brauch gehabt / zuzuſprechen / und nicht mehr.

Nun ſaget der erſte Zeuge/ ſo von den klagenden Geſchlechtern vorgeſtellt/ bey dem erſten Artickel/ daß er Tile V. zu S. Thomaſen Vater/ und Hans B. Chriſtofs Vater wohl gekennet/ und das ſie neben den andern klagenden Geſchlechtern / das Waſſer die Plawe auf ihr Antheil geruhſamlich und friedlich/ ſonder Widerſtand oder Verhindernüs derer von W. von K. oder iemand anders/ biß an das Mittel des Sees mit Klippern/ Reuſen/ Angeln/ Körben/ ſtarcke Netz und andern inſtrumenten damit man an dem Ort pfleget zu fiſchen/ befiſchet habe. Es ſagen auch der dritte/ 4. 5. und 10. Zeuge bey dem andern Artickel/ und der 11. bey dem 21. interrogatorio, der 15. bey den erſten Artickeln/ daß die Geſchlechter in denſelben Artickeln und Fragſtück benahmet/ darunter denn auch die von B. begriffen/ ſich deſſelben ein ieder vor ſein Antheil gebraucht und denſelben befiſchet haben. Und redet der zwölffte 17. und 18. Gezeugen bey dem erſten Artickel in ſpecie, von den B. und ſagen/ daß ſie geſehen/ daß die B. den See auff ihrer Seiten biß mitten hinein geruhſamlich mit Klippen befiſchet und bezogen haben.

So ſaget der 11. Gezeuge bey dem 23. Fragſtücke/ daß er vielmahls dabey geweſen/ daß Hans von W. auff der Plawe geweſen/ wenn der Kläger Vorfahren ein ieder vor ſich die Plawe auff ſeine Gerechtigkeit gebrauchet/ und nichts dargegen geſagt/ ſondern hat ſich deßhalben mit ihnen freundlich vertragen.

Deßgleichen ſagen der 1. 3. 4. und 5. Gezeuge bey dem 22. Fragſtück/ das die Geſchlechter in dem Artickel gemeldet/ darunter dann die B. auch begriffen/ ohne Scheu am Tage gefiſchet/ daß es ein iederman ſehen möchte/ ohne iedermannes verhindern. Da-

2. Damit denn ſo viel dargethan/daß die B. die poſſeſſion, und den Gebrauch mit Klippern und andern dergleichen inſtrumenten/auf dem oftgemeldten See an ihrer Seiten zu fiſchē/ nicht durch Gewalt oder heimlich/noch durch Bitte/&. ſic non vi, non clam neq; precario, ſondern öffentlich und mit wiſſen derer von W. überkommen oder an ſich bracht/daraus denn ferner folget/daß ſolcher Brauch und poſſeſſion ad obtinendū ſu interdicto uti poſſidetis genugſam juxta *d. l. 1. uti poſſidetis.*

3. Und thut darwider nichts/daß derer von W. bezeugen/ bey dem 12. interrogatorio zum meiſtentheil / und ſonderlich der erſte ſagen / daß vor Alters bey Hanſen von M. und ſeines Bruders Zeiten/die Klägere oder ihre Vorfahren, keine Klippen pflegten auff der Plawe zu haben/ſondern allein aus dem Hofe zu L. dann dieweil die vorerzehlten / der Klägere Gezeugen klar das Widerſpiel deponiren und auſſagen / nemlich/ daß ſie geſehen/ das ſich die von B. und andere Klägere ein jeglicher auff ſeiner Seite einer Klippen gebraucht / und daß Hans von W. offtmahls darzu kom̃en und nichts darwider geſaget / ſo iſt ihnen in dem Fall mehr zu glauben / denn derer von W. Gezeugen. Duobus n. teſtibus affirmantibus plus creditur, quam decem vel mille negantibus. *gl. l. diē proferre, §. ſi plures, de recept. arbit.*

Und kan wohl ſeyn/daß derer von W. Gezeugen von keiner andern/denn der W. und L. Klippen wiſſen / auch keine andere auff der Plawen geſehen/und daß doch gleichwohl die von B. und andere Geſchlechter Klippen darauf gehabt / welches ander Leute geſehen/ die ſie als Zeugen haben vorgeſtellet/darumb denn auch die andern Zeugen derer von W. ausgenommen den erſten / nicht ſtarck ſagen / daß ſonſten keine andere Klippe auff der Plawen geweſen / denn derer von W. ſondern das ſie von keiner andern nicht wiſſen. Nun

leidet es ſich wohl beyeinander/ daß ſie es nicht wiſſen/ und das
es gleichwohl geſchehen/ ja daß wohl mehr iſt/ ſo ſetzen der 4.
5.6.7. und 11. Gezeugen des W. noch darzu/ daß die Fiſcher eines
eglichen Dorffes/ ſo fern ſich deſſelben Grund erſtrecket/
mit Netzen/Reuſen/Fall-Reuſen/ Werff-Netzen/ den See
befiſchet/ und ſtimmen alſo beyder Gezeugen in andern inſtrumenten/
ausgenommen des groſſen Garns und der Kleppen/
gantz uberein/ iſt allein der Klippen halben zwiſchen ihnen ein
Zwieſpalt/ und ſagen die Gezeugen des W. daß ſie von keinen
andern wiſſen/ dann der W. und E. weil aber der Klagenden
geſchlechter Zeugen auch von andern Kleppen ſagen/ und
daß ſich die B. der Kleppen gebraucht/ ſo iſt ihnen je mehr
4. Glauben in dem Fall zu geben. So dann nun die Regel iſt/
quod is, qui probavit de poſſeſſione ſua per plures teſtes,
debeat obtinere interdicto, uti poſſidet. Ut tradit *Bartol.*
5. *in l. in duo. ed. 2 uti poſſidet.* So folgt auch/ daß die von B.
ſo viel die Kleppen und andere geringere inſtrument belanget/
obliegen müſſen/ denn mit den Reuſen/ Netzen/ Angeln und
dergleichen inſtrumenten ſtimmen beyderſeits Zeugen überein/
und haben alſo die von W. plures teſtes etiam numero,
was aber die Klippen betrefft/ haben ſie meliores teſtes. Dubium
enim non eſt, quod meliores ſunt teſtes affirmantes
ſe aliquid vidiſſe, quam negantes ſe id vidiſſe. *Hoſtienſ. in c.
quid per natale. verſ. Nos tamen de verb. ſignif. gloſſ. fin. in c. 1. de
præſcript. lib. 6.* & ſtant ſimul, quod teſtis aliquis non viderit
id fieri, quod proponitur, & quod tamen ſit factum.
Non ergo probat hoc eſſe, quod ab illo contingit abeſſe
l. neq; natales C. de probat. Probatio autem debet de neceſſitate
concludere, *c. in præſentia de probat.*
6. So ſeynd auch ohne das/ derer von W. gezeugen mehr verdächtig
& magis ſuſpecti, denn derer von B. dieweil ſie zum

meimehrentheil/ der von W. Unterthanen ſind/ denn eine gemeine Regel im Rechten. quod idonei teſtes non ſint, quibus à producente imperari poteſt, ut teſtimonium dicant. *l. ſi idonei. de teſtib.* unde & *gloſſ* ibi refert, quod qui ſunt de juriſdictione, vel obedientia vel poteſtate ejus, qui eos producit, non ſunt idonei teſtes.

Aber die vorangezeigten Zeugen / derer von W. ſeynd nicht ihre Unterthanen/ ſondern wohnet der 13. und 4. unter denen von S. der 5. unter Hage S. der 10. und 11. unter Achim S. der 17. einer von W. unter den Hertzogen von Stettin und Pommern/ geſeſſen/ der 22. iſt Pfarner zu K der 15. und 16. ſeynd arbare Leute von S. und alſo gar keiner der W. Unterthan/ darumb ſie auch dißfalls billich ein glaubwürdiger Anſehen haben/ dann der W. Gezeugen.

7. Es mögen ſich auch die von W. damit nicht behelffen / daß ſie vorwenden/ ſie haben antiquiorem poſſeſſionem erweiſt/ und ſolte derhalben poſſeſſio adverſariorum clandeſtina præſumirt werden/ und daß ſolches ihnen den Beklagten ad obtinendum in hoc interdicto genung ſey/ cum dici ſoleat, eum, qui probaverit antiquiorem poſſeſſionem obtinere in interdicto, uti poſſidetis, *Cyn. in l. 1. col. pen. C. uti poſſidet. & ibi Bartol. in col. fin & idem Bart. in l. ſi duo, col 2. ff. eod. tit. cum ſimilib.* dann ſolches iſt aus ihrer Zeugen-Auſſage nicht klar zu befinden/ und ob wohl ihr erſter Zeuge/ der bi 90. Jahr ſeines Alters erreicht/ ſagt/ daß er bey 70. Jahr gedencke/ und daß vor Alters die Kläger keine Klippen auff der Platwen pflegen zu haben/ von welcher Zeit der von W. und der andern klagenden Gezeugen nichts wiſſen zu ſagen/ dieweil ihrer keiner 70 Jahr erreichet. Jedoch dieweil der klagenden geſchlechter Gezeugen/ bey dem 22, interrogatorio ſagen / daß die klagenden Geſchlechter/ darunter dann auch die von W. be-

kanfunden werden/ den Brauch des See mit Klippen und andern dergleichen inſtrumenten zu fiſchen vor ihrer Zeit/ und länger dann ſie gedencken mögen gehabt/ ſo kan man nicht wohl aus der Zeugen Auſſage ſpüren/ welches Theil die älteſte poſſeſſion habe/ und ſagen der 1. und andere Gezeugen bey den 2. Artickel/ daß ſie von alten Leuten gehöret/ daß ſich die klagenden Geſchlechter des Sees gebraucht/ welches Gezeugnis denn in dieſem Fall im Rechten wird zugelaſſen/ und auch ad probandam præſcriptionem temporis, cujus initii memoria non exiſtit, genugſam ſecundum *Hoſtienſ. in d. c. quid ſit* [illegible] *& gloſſ. fin. in d. c. de præſcript. lib. 6.*

8. Ja auch zu ſetzen/ daß die von W. antiquiorem poſſeſſionem erweiſt/ ſo können ſie ſich doch nunmehr nicht darauff ſteuren/ dieweil aus der Zeugen Auſſage ſo viel erſcheinet/ daß die von B. und andere klagende Geſchlechter mit Wiſſen und Willen derer von W. in die poſſeſs und Brauch kommen.

9. Quod enim dicitur, eum qui probaverit antiquiorem poſſeſſionem in interdicto uti poſſidetis obtinere, id non procedit, ubi probatur priorem poſſeſſorem ſciviſſe ſecundum poſſeſſorem poſſidere. Eo enim caſu prima poſſeſſio præſumitur interrupta, prout tradit *D. Alex. in Apoſtil. ad Bartol. in d. l. ſi duo. in 2. col. verſ.* Si verò teſtis uniuscujusque uti poſſidet; per *text. l. clam poſſidere §. qui ad nundinas. de acquir. poſſeſſ.* So bekennen auch derer von W. Gezeugen/ als der 1. 2. 3. und 5. bey dem 4. Artickel/ und der 9 und 14 bey dem 12. interrogatorio, daß derer von W. Leute/ wenn ſie auff derer von B. Seite gefiſchet/ denen von B. eben ſo wohl haben müſſen Zinſe darvon geben/ als der B. Leute den W. wenn ſie auff der W. Grunde gefiſchet/ daraus wohl abzunehmen/ daß die von B. auff ihrer Seiten auch eine alte poſſeſſion und Gerechtigkeit haben/

und daß die W. auff ihrer Seiten ohne ihren Willen zu fiſchen nicht befugt. Ob auch wohl die vom W. ſich des dominii und Eigenthums des Sees anmaſſen/ und vorwenden/ als ſey ihnen derſelbe von dem Hertzogen zu Stetin und Pommern in die Lehen geben / und wiewohl ich des keinen Lehen-Brieff geſehen/ ſo hat es doch das Anſehen/ als hätten ſie darüber die Lehen-Brieffe produciret/ dieweil am Ende ihres Verzeugnis folgende Wort geſchrieben / ſequitur ſcheda incipiens placida prior &c. *fol. 96. & 97.* & deinde copia incipiens, Wir Bugſchlaff ꝛc. welche Worte gleich lauten als ein Anfang eines Fürſtlichen Lehen-Brieffs / daraus ich abnehme / das mir die acta nicht gantz unter Handen geben worden. Zuſetzen aber/ das ſie die Fürſtlichen Lehn-Brieffe / deren ſie ſich in ihren Sätzen gerühmet/ producirt/ ſo könte doch damit denen von B. der angegebene Brauch nicht gebrochen/ auch die Beklagten darumb von angeſtalter Klage nicht loßgezehlet noch abſolviret werden. Exceptio enim Dominii non repellit agentem in poſſidere. *Bartol. in l. ſi de eo §. fin. & l. naturaliter §. nihil commune col. 2. verſ. tertio contra prædicta de acquir. poſſeſſ.*

Und demnach / ſo viel die Kippen/ und andere von den Zeugen genante und erzehlte inſtrument belanget / achte ich davor/ das die von B. ihre poſſeſſion gnugſam erweiſt / und daß ſie vermöge derſelben/ wohl Fug haben die Plawe mit obgedachten inſtrumenten zu beziehen und zu befiſchen / auch daß die von W ſie daran zu hindern nicht befugt: und ſo ſie daran bißhero verhindert/ das ſie ihnen das intereſſe zu erlegen ſchuldig. Was aber das groſſe Garn belanget/ dieweil gar kein Zeuge iſt/ der da saget / daß ſie die von B. ꝛc. eines groſſen Garns gebrauchet/ ſo achte ichs darvor / daß die von B ihre poſſeſſion und Brauch in dem Stück nicht erweiſt/

und derhalben auch daſſelbe/ vermöge dieſer Klage / förder zu führen nicht Fug haben.

11. Und thut darwider nichts / daß ſich Klägere der Eigenſchafft und des Dominii des Sees anmaſſen/ aus dem daß die Zeugen ſagen/ daß die Plawe mit ihren Flüſſe / die Grentzen und Scheiden der articulirten Dörffere gehe und liege / daraus ſie den titulum und dominium wollen inferiren / quod dominium ſtagni ſoleat eſſe illius, cujus eſt terra vel arena, quæ ſubjacet ſtagno. Dann es iſt aus dieſen Wortē der Zeugen nicht befunden/ daß der Grund und Boden des Sees dem klagenden Herren der Dörffer zuſtändig/ ſondern gehet dieſe Außſage allein dahin/ daß die Dörffer an die See ſtoſſen/ und der See gantz in den Grentzen der articulirten Dörffer leit und gehet/ wie denn auch derer von W. Gezeugen ſagen bey dem 10. interrogatorio, daß dieſelben Dörffer alle mit ihren Aeckern und Grentzen auff die Plawe ſtoſſen/ was aber der Grund und Boden des Sees ſey/ können die Zeugen nicht wiſſen / dieweil es ein ſolcher alter groſſer See/ daß keiner aus den Zeugen den Boden nie geſehen. Weil auch der See ſo groß / daß er an ſo viel Dörffer ſtöſſet/ ſo hat es vielmehr das Anſehen / als ſey es lacus publicus und ein ſolcher See/ der zu den regalibus und dem Landes-Fürſten gehöret/ und darumb/ ſo die von W. etliche Lehen-Brieffe hätten produciret/ darinnen ihnen die Gerechtigkeit/ den See zu fiſchen/ vom Landes Fürſten wäre beliehen worden/ ſo hätten ſie ihrer Ankunfft einen beſſern Titul/ denn die klagenden Geſchlechter.

12. Zu ſetzen aber/ daß die vicinitas prædiorum etwas ad dominium lacus thue/ ut videtur ſenſiſſe *gloſſ. in l. vicinus §. fin. de aqu. pluv. arc.* quæ tamen loquitur de lacu privato. So könne doch gleichwohl dies die klagenden Dörffer nach Gelegenheit dieſer Klagen wenig helffen. Denn wie aus den

acten zu befinden/ ſo iſt die Klage allein auff die poſſeſs und den Brauch gericht und nichts anders denn ein interdictum uti poſſidetis angeſtelt. Darumb kan auch Klägern nicht mehr zugeſprochen werden/ denn ſie erweiſt/ daß ſie in poſſeſſione gehabt/ & ſeparata eſt cauſa dominii & poſſeſſionis *d.l. 1. §. 1. uti poſſidet. & d.l. naturaliter §. nihil commune de acquirenda poſſeſſ.*

13. Desgleichen ſo ſie wolten vorwenden/ quod cuilibet ſit licitum piſcari, etiam in lacu alieno, & quod piſces exiſtentes in lacu ſint in ſua libertate, ſicut feræ in ſylvis, ut tradunt DD. *in l. poſſideri, §. Nerva de acquir. poſſeſſ.* unde & dixit *Corn. in conſil. ſuo 211. in 4. vol. incip. videtur in hac parte, col. 2.* piſcationem cuilibet de jure communi cenſeri permiſſam, eumque, qui dicit non licere piſcari, debere probare prohibitionem. So kan man doch darauff antworten/ daß dis alles gehet ad cauſam proprietatis, de qua jam non eſt controverſia, und nicht ad cauſam poſſeſſionis, darauff dieſer Handel ſtehet/ darumb auch dis in actis nicht deducirt.

14. So kan die præſcriptio ejus temporis, cujus initii memoria non extat, darauff die klagenden Geſchlechter ſo hoch pochen/ quod per eam acquirantur etiam jura reſervata Principi, ut tradunt *Præpoſ. in c. 1. quæ ſint regalia. Panorm. c. cum contingat. de for. compet. col. 5. cum ſimilib.* & quod habeat vim privilegii & conceſſionis Principis. *l. hoc jure §. ductus aquæ, de aqua quotid. & æſtiv. c. ſuper quibusdam, §. præterea. de verb. ſignif.* Wenn ſie gleich gnugſam ſolte erweiſt ſeyn/ denn von B. in dem das ſie ſich nicht gebrauchet/ nichts verträglich ſeyn. Præſcriptio enim ſtricti juris eſt & de ſimilibus ad ſimilia non extenditur, quinimo & ſi præſcribatur in uno capitulo, non tamen præſcribitur in

alio *c. auditis. juncta gloſſ. in verbo interruptione, & c. cum olim de præſcript.* per quæ jura dicit *Panor. in conſil. ſuo 17. col. 4.* quod tantum præſcribitur, quantum poſſidetur. Et hinc eſt, quod ſi quis dicat ſe præſcripſiſſe jus colligendi pedagium, intelligatur jus ſibi quæſiviſſe in illis tantum rebus, de quibus probatur exegiſſe pedagium, & in quibus apparet uſus. Secus autem in aliis, in quibus uſus non probatur, ut tradit *Bartol. in l. ſi publicanus. in fin. de publican. & idem Bart. in l. 1. §. ſi quis hoc interdicto de itiner. actuq; privat.* Ubi etiam dicit, quod ibi agitur de præſcribenda jurisdictione, probata quaſi poſſeſſione certi actus, in illo tantum procedit præſcriptio, non in aliis, unde & dicit *Alberic. de Roſat. in l. 1. col. fin. de offic. ejus cui mandata eſt jurisdictio*, quod ſi quis allegat ſe & majores ſuos præſcripſiſſe omnimodam jurisdictionem, etiam per tempus, cujus initii memoria non extat & probat ſe exercuiſſe jurisdictionem, dando tutores, fuſtibus cedendo & in aliis, non tamen probet, ſe aliquem decapitaſſe vel morti condemnaſſe, non poſſit in vigore ejusmodi præſcriptionis mortis pœna aliquem afficere. Eadem etiam ratione conſuluit *Bartol. Socyn. in conſil. ſuo 277. incip. in cauſa & c. col. 4. verſ.* præterea etiam dicendum, quod civitas, quæ probat ſe præſcriptione temporis, cujus initii memoria non extat, acquiſiviſſe ſupremam poteſtatem, non poterit punire aliquem ex capite læſæ majeſtatis, niſi probet ſe etiam uſum eſſe ſuprema poteſtate, in puniendo committentes crimen læſæ majeſtatis. Et ponderandum eſt, quod Alberic & Socyn. loqvuntur etiam de præſcriptione
16. ejus temporis, cujus initii memoria non extat. Pari ergo ratione & in caſu noſtro allegantibus ſibi competere jus piſcandi ex præſcriptione illius temporis, cujus ini-

tii. me-

ti memoria non extat, non debet id aliter adjudicari, niſi qualiter & quatenus, item & quibus inſtrumentis ſe uſos eſſe probaverint, maxime cum hic ſimus in judicio poſſeſſorio & interdicto uti poſſidetis, in quo ſolius poſſeſſionis & uſus habetur ratio. Weil denn nun kein Zeuge iſt/ der do ſagt/ daß ſich die von B. ie eines groſſen Garns auff dem See gebrauch/ ſo können ſie auch daſſelbe hinförder zu gebrauchen mit dieſer Klage nicht erlangen. Ob ſie aber dem See mit dem groſſen Garn zu beziehen nicht befugt / ſo mus doch ihnen ihr gebührlicher Vorfiſch und Zollfiſch / wie ihnen der vor Alters geben worden/ auch hinförder/ ſo offt ein groß Garn auff der See und an ihrer Seiten gehet/ gereicht werden/ dieweil alle Zeugen/ ſo von beyden Parten vorgeſtellt/ dis eintrāchtiglich ſagen und bekennen/ daß denen von B. und andern klagenden Geſchlechtern/ allewege/ ſo lang als ſie gedencken/ vor ihr Antheil und Gerechtigkeit der Vorfiſch und Zollfiſch gegeben worden ſey/ darumb es ohne Noth / davon viel zu diſputiren. Wo es nun mit dem Hard-Garn / deshalben auch ſonderlich gefraget worden / die Gelegenheit hätte/ das doran etwas mehr gelegen/ denn an den Klippen und andern inſtrumenten / ſo von den Zeugen erzehlet und gemeldet ſeyn/ ſo folget aus den zuvorn allegaten Rechtsgründen/ daß der Brauch deſſelben nicht erweiſt/ und daß dennoch die von B. ſich deſſelben zu gebrauchen/ vermüge dieſer Klage nicht erhalten möchten/ denn was wird eben ſo wenig/ und weniget von den Zeugen gedacht/ als des groſſen Garns/ und darumb weil kein Gezeuge iſt/ der do ſagte/ daß die von B. ſich deſſelben ie gebrauchet/ ſo haben ſie auch die poſſeſs deſſelben inſtrumentes nicht/ wie zu recht/ genugſam dargethan. Und obwohl die Zeugen/ nach dem ſie etliche inſtrumenta genennet / als Kappen/ Reuſen/ Körbe ꝛc. eine gemeine clauſel hinan hän-

gen/ nemlich/ andere inſtrument, damit man pflegt zu fiſchen/
daraus man möchte einführen / daß die depoſitio teſtium
nicht allein auff die erzehlten/ ſondern auch auff das Handgarn
17. und alle andere inſtrument gehe. So kan doch die clauſel
nicht weiter/ denn allein auff die inſtrument, die den jetzigen/
ſo da genennet/ gleichmäſig ſeyn/ verſtanden werden. Clauſula
enim generalis adjecta poſt enumerationem ſpecierum,
non comprehendit majora expreſſis, *c. ſedes. de reſcript.*
cle. non poteſt, de procurat. l. fin. §. fin. de tranſ. vm. & ibi. leg.
Alex. in conſil. ſuo 22. incip. viſo inſtrumento col. fin. in. 1. vol. Jaſ. in l.
ſi convenerit, col. fin. nu. 44. de juriſd. omn. jud. Panor. in c. 1. nu. 22.
verſ. ſi verò aliqua loca. de judic. Bartol. Socin. in l. 1. ad fin. nu. 19.
Si quis in jus voc. non ier. & maxime cum hic ſimus in probationibus,
quæ neceſſariò debent concludere, *d. c. in præ-*
18. *ſentia. de probat.* item & dictio (alius) ſolet importare
ſimilitudinem cum caſibus expreſſis *gloſſ. fin. l. 3. C. De*
ſerv. fugit.

Do aber das Hand Garn den außgetruckten und genennten
inſtrumenten gleich wäre/ oder etwas geringer / ſo
würde es in dieſer Außſage der Zeugen billich begriffen /
juxta id quod tradit *Panor. in d. c. ſedes, col. 6. verſ. per hoc*
19. *etiam infero de reſcript.* Et facit regula, *cui licet quod plus eſt,*
de reg. jur. lib. 6.

(*Mod. Piſtor. col. 1.*
Conſ. 19.)

CONSILIUM IV.

De molendini & aquæ jure, juriſdictione, & ſimilibus ſervitutibus.

SUMMARIA.

1. *Dominus ſuperior habet intentionem juriſdictionis fundatam in omnibus jacentibus in territorio.*
2. *Inveſtitura intelligitur ſalvo jure tertii.*
3. *Quando alius eſt in poſſeſſione univerſalis juriſdictionis, tantum præſcribitur, quantum poſſidetur, nec ex uno actu infertur ad alium.*
4. *Inveſtituræ fiunt ob duplicem finem, ratione probationis, & vitandæ obſcuritatis.*
5. *Poſſeſſio per inveſtituram præſumptivè probatur, maximè in antiquis.*
6. *Inveſtituræ novæ congruere debent antiquis earumq́ naturam & formam tacitè repetitam habere intelliguntur.*
7. *Juriſdictio cohærere territorio, cum eoq́ concedi intelligitur.*
8. *Unius rei vel juris plures domini vel poſſeſſores in ſolidum eſſe nequeunt.*
9. *Inveſtituræ, velut publica inſtrumenta, plenam fidem merentur. Contractus feudalis Principis Sigillo & ſcriptura roboratus vim legis habet & indubiam fidem facit.*
10. *Actus exercitæ juriſdictionis poſſeſſionem probant.*
11. *Actus juriſdictionis quid ſint?*
12. *Probatur juriſdictio etiam per teſtes de auditu & unicum actum proprium, & teſtes ſingulares, de ſingularibus actibus deponentes.*

13. *Iuriſdictio præſcriptione acquiritur, & quot annis.*

14. *Iuriſdictionem in genere præſcriptam ſufficit, licet non ſingulas ſpecies. Nam ſufficit probare actum in quibuſdam, in cæteris aptitudinem.*

15. *Qui habet iuriſdictionem conceſſam, per unum actum, totam intelligitur exercere & retinere.*

16. *Vicinitas non probat Dominium & n. 19. in fin.*

17. *Diverſa ſunt territoria, quæ à diverſis dependent.*

18. *Loca exempta quæ ſint?*

19. *Argumentum à toto ad partem non valet, ubi eſt rationis diſparitas.*

20. *Ius ſemel acquiſitum vaſallis non poteſt per aliam inveſtituram eis auferri.*

21. *Flumen quod dicatur publicum, quod privatum?*

22. *Ex finibus concluditur de medio.*

23. *Decurſus aquæ naturalis nullam præſcriptionem inducit.*

24. *Paria ſunt iura infra & ſupra terram.*

25. *Conceſſo Caſtro vel territorio, flumina quæ tranſeunt conceſſa intelliguntur.*

26. *Aqua non modo in meo orta, ſed in meum ingreſſa, mea fit.*

27. *De aqua, quæ per ſuum fluit, poteſt quis facere velle ſuum.*

28. *Iuriſdictionem aquæ qui habet, præſumitur eius eſſe dominum.*

29. *Piſcari in alieno nemo poteſt.*

30. *Præſumitur unuſquiſque iure potius dominii uti vel poſſidere quàm ſervitutis.*

31. *Aquæ non tam caput quam decurſus, item proprietas locorum inſpicienda*

32. *Molendinum vel cluſam in alieno nemo facere poteſt. In ſuo vero hoc eſt permiſſum etiam cum damno vicinorum. Nec vicini hoc prohibere vel deſtruere extructum molendinum poſſunt.*

33. Tempus præſcriptionis principaliter probari debet.
34. Prohibitio unius ruſtici patientis non inducit præſcriptionem contra totam univerſitatem.
35. Præſcriptio contra unum non nocet alteri, qui non eſt in eadem causâ.
36. Præſcriptiones odioſæ & ſtricti juris.
37. Uſus privatorum non acquirit præſcriptionem univerſitati, nec aufert.
38. Unus de collegio patientia vel non uſus non perdit jus collegii.
39. Dominus in ſuo ædificatum non jure ab alio poteſt propriâ autoritate deſtruere.
40. Novi operis nunciatio non pertinet ad facta, ſed futura, nec datur contra eum, qui in ſuo ædificat.
41 Poſſeſſorium retinendæ cum petitorio in corporalibus non, ſed tantum in incorporalibus poteſt cumulari.
42 Antiquiorem poſſeſſionem probari ad victoriam ſufficit.
43. In confeſſoria dominium tantum incidenter eſt probandum.
44. Remedium Canon. Redintegrandæ eſt locupletiſſimum.
45. Remedium ſpoliationis datur Vaſallo contra dominum feudi.

DOminus nobilis pagum habet à Duce dependentè & recognoſcendum, in territorio tamen & dominio particulari quorundam Comitum ſitum, ejusq; limitibus undiquaq; circumſcriptum. Eum vicum cum omnimodâ juriſdictione, inferiore & ſuperiore, aquis & piſcationibus, nobilis hujus majores ante annos 60 emerunt à Nobilibus vicinis, prout literæ inveſtituræ oſtendunt, quos quidem venditores omnimodam in eo habuiſſe juriſdictionem oſtendit, antiqvum inſtrumentum inveſtituræ ante annos 100. datum. Per illum pagum ex territorio Comitis fluit rivulus, & rurſus extra pagum redit in eundem Comitatum. Hic rivus pertinuit ad alios nobiles & a d. Comitibus recognoſcitur. Sed quatenus & quouſque per dictũ pagũ fluit, Dominus Nobilis & ejus majores ac ruſtici ſubjecti, ſemper pro ſuo habuerunt & uſurparunt piſcando, jurisdictionem exercendo &c. in quo tandem Vicani jus ſuum omne d. nobili Domino vendiderunt: qui in eo rivo nunc ad ſubditorum utilitatem molendinum ſtruxit, quod dicti Comites & alii habentes Vicina molendina, & intereſſe prætendentes pati nolunt. Imo molendini aggerem deſtruxerunt. Inſuper & N.N. vidua cum ſucceſſoribus jus piſcandi in rivo fluente per d. pagum uſurpare de facto incipiunt atq; ita d. dominum in ſua jurisdictione & poſſeſſione multis modis turbant. Hinc oriuntur hæ juris quæſtiones.

Primo, utrius potius, Comitumne, an Nobilis Domini intentio fundatior ſit in aſſerenda ſibi jurisdictione dicti pagi?

Secundo, ad quem piſcatio & aqua rivi quatenus per pagum fluit, quoad proprietatem & poſſeſſionem merito pertinere & ſpectare debeat?

Tertiò, an Domino permiſſum fuerit molendinum ibi ædificare, & an juſtè Comites illud demoliti ſint?

Quartò, & ſi injuria in his omnibus dicto Nobili facta eſt, quibus remediis jus ſuum obtinere, recuperare, ac defendere poſſit?

Primæ Quæſtionis dubitandi rationes.

Quod ad primam hanc quæſtionem attinet, videri initio poterat in aſſertione controverſiæ hujus jurisdictionis potior eſſe Comitum quam nobilis intentio.

Cùm † enim penes illos ſit omne jus ſuperioritatis, omnemq; juriſdictionem habeant in toto dominio & territorio, in quo dominio immediatè d. pagus ſitus eſt, cujusq; finibus & limitibus undiquaque circumſcribitur, hinc ex immotâ præſumptione juris inducitur, illos idem jus in illo pago, veluti parte dominii ſui, habere & obtinere, quod habent in toto territorio. 1.

Quod enim juris eſt in toto, idem eſt in parte *l. quæ de totâ ubi gloſſ. ad verb. dicta. De rei vindi. l. an pars ff. pro derelict. glo. in l. quæ ſcit in pr. ff. de uſur.* DD. præſertim *Jaſ. num. 3. l. juris gentium 7. §. adeo De Pact. Everard. in loc. leg. à toto ad partem.* Unde qui habet jus in toto vel univerſo territorio, fundatam habet intentionem ſuam de jure communi in qualibet ejus parte. *c. cum Epiſcopus 7 de offic. ord. lib. 6. c. nimis.* ubi *Imol. num. 3 de jurejur. Panor. & Canon. in c. ſi diligenti. De præſcript. per C. venerabilem qui fil. ſint legit. in c. 2. de reſtit. ſpol. in 6 c. ult. de offic. Archid. Alex. l. naturaliter §. 1. in 6. fallen. de acq. poſſeſſ. & Jaſ. eod. tit. ad l. 3. in princ. num. 36. 37. & in prælud. feud. num. 55. Montan. tract. fin. reg. cap. 61. num. 4. Socin. Conſil. 80. in Causâ num. 6 volum. 1. Dec. Conſil. 528. num. 2. Anchoran. Conſil. 110 tres domini n. 1. & 3* Et hinc eſt, ut inquit *Everhard. præallег. loco à toto ad partem Col. pen.* quod Comites & domini temporales fundant intentionem ſuam de jure communi reſpectu juriſdictionis quoad res ſitas intra limites ſuæ terræ, ſicut & Epiſcopus in ſua diœceſi *d. c. cum Epiſcopus* & Imperator reſpectu totius orbis *l. bene à Zenone C. de quadr. præſcript.* Unde cujus ad juriſdictionem tota terra pertinet, ad eundem etiam juriſdictio ſingulorum vicorum & pagorum terræ, velut partium intelligitur pertinere *d. c. cum Epiſcopus 7 de off. ordin. lib. 6. c. 2. de reſtit. ſpoliat. ead. lib. Panor. in c. ſi diligenti n. 34. & 35. de præſcript.*

c. per venerabilem. Qui fil. ſint legit. Imol. in c. nimis n. 3. & 4. de jurejurand. Socin. Conſil. 86. in cauſâ. n. 6. lib. 1. Mantu. in tract. finium. cap. 61. n. 4. Nec huic præſumptioni derogat, quod Dominus à Duce totius provinciæ inveſtitus ſit, cum juriſdictione ſuperiore & inferiore pagi ejusdem.

2. Nam † omnes inveſtituræ intelligendæ ſunt ſalvo jure tertii. *Caſtren. conſ. 72. in cauſâ num. 2. volum. 2. Decius conſ. 468 ſuperiori num. 26. Henning Göd. conſ. 13. n. 20. de feud.* Imo præſumitur fraudulenter eſſe impetrata, ſi deſit clauſula, ſalvo jure tertii. *Felin. in c. 2. num 1. de præſcript. Zaſ. conſ. 13. num. 51. lib. 1.* Nec etiam juvari videtur d. Dominus ex eo, quod allegare poteſt actus quosdam exercitæ juriſdictionis, velut præſcriptos.

3. Nam quando † alius eſt in generali poſſeſſione juriſdictionis, tunc ab altero ſpecialiter uſurpante in aliquo loco particulari juriſdictionem nullatenus videtur juriſdictio poſſideri, niſi quatenus exercet, nec plus intelligitur præſcriptum quam poſſeſſum. ideo tali caſu non ſufficit actum in quibusdam probare, & aptitudinem in reliquis, ſed in cæteris non ſpecialiter poſſeſſis generali domino integer & ſalvus manet juriſdictionis uſus *Innocent. in c. 2. n. 5. de Capell. Monach. Panor. in c. cum olim. num. 6. de præſcript. Jaſ. in l. 3. in pr. num. 36. de acquir. poſſeſſ. Jacobin. in tract. feud. ad verb. cum mero imperio n. 15.*

In præſenti autem caſu Comites ſunt generales domini territorii, & habent in eo generalem juriſdictionem. Quare ut maximè certos actus juriſdictionis Dominus in iſto pago exercuiſſet, tamen quia pagus immediate jacet in dominio illo, & circumcirca ab eo confinitus ac incluſus eſt, in quo dominio Comites generalem juriſdictionem habent, ideo non poteſt ex certis actibus exercitiis inferre dominus, ſe generalem habere ſibi aut præſcripſiſſe juriſdictionem, cum ex uno actu hic non fiat illatio ad alterum, nec uno præſcripto, in altero præſcriptio facta intelligatur. *Innocent. in c. 2. n. 5. de cap. monach. Jaſ. in l. 5. in princ. num. 35. & in l. 2. n. 40. de acquir. poſſeſſ. ex doctrina Bart. in l. 1. §. ſi quis. de usu. ad. privat. Jacobin. post alleg. loc. cum ſimilib.*

Decidendi rationes.

Sed his & ſimilibus, quæ à Conventibus forte adduci poterunt, non obſtantibus, contrarium potius eſt ſtatuendum dicendumque, cauſam & intentionem domini longe melioribus juris rationibus innixam & fundatam eſſe.

Nititur enim quatuor validis & jure firmis fundamentis. Quorum primum eſt emptionis & traditionis factæ, quæ probatur ex ipſo inſtrumento inveſtituræ quod diſertè mentionem hujus emptionis & poſſeſſionis ac traditionis inſecuræ facit.

Inſtrumentis † enim probatur titulus emptionis *l. 4. C. de probat.* Et inveſtituræ potiſſimum fiunt ratione tollendæ obſcuritatis & ad faciliorem tituli probationem *Jaſ. ind. ult. n. 33 C. de jur. Emphyt.* De quo hic non eſt diſputandum pluribus, qvum non negetur, nec negari queat talis venditio eſſe facta, & in caſu negationis etiam aliis modis, quam per dictum inſtrumentum facile probari poſſit juxta *d. l. 4. cum ſim libus* 4

Qvamvis † autem traditio facta & apprehenſio non ſolâ ſcripturâ inveſtituræ probetur *Bart. in l. prædia n. 1. & 3. de acquir. poſſeſſ. Specul. de probat. §. 1. n. 33. 35.* præſumtive tamen per eam probatur *gloſſ. ad verb. ſufficiebat* 5 tractus feudalis Principis, ejus ſigillo & ſcriptura roboratus vim legis habet & indubiam fidem facit *l. 1. verb. per epiſtolam ubi hoc notat Caſtrenſ. de conſtit. Princ. Jaſ. in l. civitas n. 7. ſi cert. petat. Jacob in tract. feud. verb. princeps. verſ. ſed quaro. n. 1. cum ſeq.* Quæ cum ita ſe habeant & verba inveſtiturarum clara ſint & aperta, liquet optimo titulo Dominum in dicto vico juriſdictionem habere per ea quæ tradit *Jacob in d. tract. feud. ad verb. cum meroum. 2. cum ſeq.* Cum titulus inveſtituræ ſit juſtiſſimus, qui confirmat poſſeſſionem & uſum juris *Brun in conſ. feud. conſ. 1. n. 24.* Ex hoc ſecundum eſto dicti Domini fundamentum.

Tertium eſt poſſeſſio pene immemorialis & exer-
10. citium † ac uſus actuum juriſdictionis tam ſuperioris quam inferioris, unde poſſeſſionem probari dubium non eſt *Bald. in l. liberti n. 3. C. de oper. libert. in l. 2. n. 54. C. de ſervit.* Per actus enim exercitæ juriſdictionis probatur alicui competere juriſdictio. *Jaſ. in l. imperium n. 23. de juriſdict. omn. jud. Spec. de juriſdict. in princ. n. 51. Bald. conſ. 161. proponebatur n. 3 cum ſeq. vol. 3. Alexand. conſ. 68. & viſo n. 20. volum. 2. Schurff. conſ. 86. n. 9 & 10 centur. 2.*

11. Actus † autem utriusq; juriſdictionis hos Dominos exercuiſſe palam eſt, ut quod ruſtici ſemper illis præſtiterint & adhuc præſtent juramentum obedientiæ *c. nimis ubi DD. de jurejurand. c. ſolicita. de major. & obed. c. unic. §. verum de ſtat. relig. lib. 6. c. unic. §. vaſallus §. Conſules ubi Affl. de pace Conſt. Jacob. in inveſtit. in verb. ſed an Princeps verb. qui quidem inveſtiat & de homag. num. 15.* quod vocentur ab eis ad arma (Folgt) quod eſt ſpecies vel actus meri & mixti imperii *Bart. in l ſi quis, juſſum. Ne vis fiat ei. & in l. hoſtes ff. de captiv. Salic. in l. 1. C. de his qui latron. gloſſ.* Landr. *lib. 1. Art. 8.* omneq; ad judicium capitale. *l. cum prætor. 12. de judic. Bart. & alii*

& aliis l. omnes. de juſt. & jur. l. 3. de judic. quod ſubſidia & exactiones collegerint, & per eos taxentur, ut dominos illius loci. *Bald. conſ. 161. n. 3. lib. 1. Alex. conſ. 35. viſo num. 3. vol. 4.* quod Scabinos & judices ibi creent: *Bald. c. 1. §. imperiales n. 18. de pac. Conſtan. & c. 1. n. 9. quæ ſint regal. gloſſ. l. & quia de juriſdict. Caccial. l. 3. n. 18. eod. tit. per §. nulla de defen. civit.* quod captivaverint ob delictum. *Jacob. in inveſt. verb. & cum mero. n. 3. 5. Chaſſ. in conſuet. tit. 1. §. 4.* & mulctaverint *l. unic. ſi quis jus dicent. Jacob. præall. loc. num. 5.* ruſticos ſæpius. *Bald. conſ. 161. num. 3. vol. 3. & dixi conſ. 1.* publicum judicium capitis ibi coegerint *Jacob. & Chaſſan. præall. loc.* & ante 50. annos interfectorum cadavera ſuſtulerint, & furcas erexerint, *Bald. c. 1. num. 5. 6. quid ſit inveſtit.* res deperditas & quarum nullus reperiretur dominus vel heres, retinuerint *l. 1. C. de bon. vacan. lib. 10. ubi DD. & in l. 1. quæ ſint regal. glo. art. 18.* Land-R. *lib. 1.* Weichb. *art. 59. author. diff. Romb. d. ff. ſucceſſ. 29. Bald. conſ. 161. num. 3. vol. 3.* Quos omnes eſſe actus juriſdictionis, & per horum exercitium probari ad aliquem pertinere juriſdictionem, notiſſimum eſt, ut pluribus probat *Bald. d. Conſil. 161. Jacob. in tract. feud. verb. & cum mero. num. 2. cum ſeqq. Montan. de finib. regund. cap. 52. n. 5. & 6. latè Chaſſan. in conſuet. Burgund. §. 1. in verb. cum territorio num. 12. cum multis*
ſeqq. & eſt communis † doctrina *Jaſ. præall. loc. & DD. in d.* †
l. 3. de juriſd. omn. jud.

In † eo autem notandum eſt etiam teſtes de auditu habere fidem in probanda antiqua juriſdictione: *Jaſ. & DD. l. cum in antiquioribus. C. de jur. deliber. Anton. Gabr. Rom. lib. 5. de præſcript. concluſ. 1. Innoc. c. quod per navale c. venerabili. de verbor. ſignificat. Dec. Conſ. 321.* 12.

gen/ nemlich/ andere inſtrument/damit man pfleget zu fiſchen/
daraus man möchte einführen / daß die depoſitio teſtium
nicht allein auff die erzehlten/ſondern auch auff das Hand-
17. garn und alle andere inſtrument gehe. So kan doch die clau-
ſel nicht weiter/ denn allein auff die inſtrument, die den jeni-
gen/ſo da genennet/gleichmäſſig ſeyn/verſtanden werden. Clau-
ſula enim generalis adjecta poſt enumerationem ſpecie-
rum, non comprehendit majora expreſſis. *c. ſedes. de re-
ſcript. cle. non poteſt, de procurat. l. fin. § fin. de trit. vin. & ol. leg.
Alex. in conſil. ſuo 22. incip. viſo inſtrumento col. fin in 1. vol. Jaſ. in l.
ſi convenerit, col fin. nu. 44. de juriſd. omn. jud. Panor. in c. 1. nu. 32.
verſ. ſi verò aliqua loca de judic. Bartol. Socin. in l. 1. ad fin. nu. 19.
Si quis in jus voc. non ier.* & maxime cum hic ſimus in pro-
bationibus, quæ neceſſariò debent concludere, *d. c. in præ-
18. ſentia. de probat.* item & dictio (alius) ſolet importare
ſimilitudinem cum caſibus expreſſis *gloſſ. fin. l. 1. C. De
ſerv. fugit.*

So aber das Hand Garn den ausgetruckten und ge-
nennten inſtrumenten gleich wäre/ oder etwas geringer / ſo
würde es in dieſer Außage der Zeugen billich begreiffen /
juxta id quod tradit *Panor in d. c. ſedes, col. 6 verſ. per hoc
19. etiam infero de reſcript.* Et facit regula, *cui licet quod plus eſt,
de reg. jur. lib. 6.*

(*Mod. Piſtor. col. 1.
Conſ. 19.*)

CONSILIUM IV.

De molendini & aquæ jure, juriſdictione, & ſimilibus ſervitutibus.

SUMMARIA.

1. *Dominus ſuperior habet intentionem juriſdictionis fundatam in omnibus jacentibus in territorio.*
2. *Inveſtitura intelligitur ſalvo jure tertii.*
3. *Quando aliquis eſt in poſſeſſione univerſalis juriſdictionis, tantum præſcribitur, quantum poſſidetur, nec ex uno actu infertur ad alium.*
4. *Inveſtituræ fiunt ob duplicem finem, ratione probationis, & vitandæ obſcuritatis.*
5. *Poſſeſſio per inveſtituram præſumptivè probatur, maxime in antiquis.*
6. *Inveſtituræ novæ congruere debent antiquis earumq; naturam & formam tacitè repetitam habere intelliguntur.*
7. *Juriſdictio cohærere territorio, cum eoq; concedi intelligitur.*
8. *Unius rei vel juris plures domini vel poſſeſſores in ſolidum eſſe nequeunt.*
9. *Inveſtituræ, velut publica inſtrumenta, plenam fidem merentur. Contractus feudalis Principis Sigillo & ſcriptura roboratus vim legis habet & indubiam fidem facit.*
10. *Actus exercitæ juriſdictionis poſſeſſionem probant.*
11. *Actus juriſdictionis quid ſint?*
12. *Probatur juriſdictio etiam per teſtes de auditu & unicum actum proprium, teſtes ſingulares, de ſingularibus actibus deponentes.*

13. *Ju-*

13. *Iuriſdictio præſcriptione acquiritur, & quot annis.*
14. *Iuriſdictionem in genere præſcriptam ſufficit, licet non ſingulas ſpecies. Nam ſufficit probare actum in quibuſdam, in cæteris aptitudinem.*
15. *Qui habet iuriſdictionem conceſſam, per unum actum, totam intelligitur exercere & retinere.*
16. *Vicinitas non probat Dominium & n. 19. in fin.*
17. *Diverſa ſunt territoria, quæ à diverſis dependent.*
18. *Loca exempta quæ ſint?*
19. *Argumentum à toto ad partem non valet, ubi eſt rationis diſparitas.*
20. *Ius ſemel acquiſitum vaſallis non poteſt per aliam inveſtituram ei auferri.*
21. *Flumen quod dicatur publicum, quod privatum?*
22. *Ex finibus concluditur de medio.*
23. *Decurſus aquæ naturalis nullam præſcriptionem inducit.*
24. *Paria ſunt iura infra & ſupra terram.*
25. *Conceſſo Caſtro vel territorio, flumina quæ tranſeunt conceſſa intelliguntur.*
26. *Aqua non modo in meo orta, ſed in meum ingreſſa, mea fit.*
27. *De aqua, quæ per ſuum fluit, poteſt quis facere velle ſuum.*
28. *Iuriſdictionem aquæ qui habet, præſumitur eius eſſe dominus.*
29 *Piſcari in alieno nemo poteſt.*
30. *Præſumitur unuſquiſq; iure potius dominii uti vel poſſidere quàm ſervitutis.*
31. *Aqua non tam caput quam decurſus, item proprietas locorum inſpicienda.*
32. *Molendinum vel clauſam in alieno nemo facere poteſt. In ſuo vero hoc eſt permiſſum etiam cum damno vicinorum. Nec vicini hoc prohibere vel deſtruere extructum molendinum poſſunt.*

33. *Tempus præſcriptionis principaliter probari debet.*
34. *Prohibitio unius ruſtici patientis non inducit præſcriptionem contra totam univerſitatem.*
35. *Præſcriptio contra unum non nocet alteri, qui non eſt in eadem causâ.*
36. *Præſcriptiones odioſæ & ſtricti juris.*
37. *Uſus privatorum non acquirit præſcriptionem univerſitati, nec aufert.*
38. *Unus de collegio patientia vel non uſu non perdit jus collegii.*
39. *Dominus in ſuo ædificatum non jure ab alio poteſt propriâ authoritate deſtruere.*
40. *Novi operis nunciatio non pertinet ad facta, ſed futura, nec datur contra eum, qui in ſuo ædificat.*
41. *Poſſeſſorium retinendæ cum petitorio in corporalibus non, ſed tantum in incorporalibus poteſt cumulari.*
42 *Antiquiorem poſſeſſionem probari ad victoriam ſufficit.*
43. *In confeſſoria dominium tantum incidenter eſt probandum.*
44. *Remedium Canon. Redintegrandæ eſt locupletiſſimum.*
45. *Remedium ſpoliationis datur Vaſallo contra dominum feudi.*

DOminus nobilis pagum habet à Duce dependentè & recognoſcendum, in territorio tamen & dominio particulari quorundam Comitum ſitum, ejusq; limitibus undiquaq; circumſcriptum. Eum vicum cum omnimodâ juriſdictione, inferiore & ſuperiore, aquis & piſcationibus, nobilis hujus majores ante annos 60. emerunt à Nobilibus vicinis, prout literæ inveſtituræ oſtendunt, quos quidem venditores omnimodam in eo habuiſſe juriſdictionem oſtendit antiqvum inſtrumentum inveſtituræ ante annos 100. datum. Per illum pagum ex territorio Comitis fluit rivulus, & rurſus extra pagum redit in eundem Comitatum. Hic rivus pertinuit ad alios nobiles & a d. Comitibus recognoſcitur. Sed quatenus & quousque per dictũ pagũ fluit, Dominus Nobilis & ejus majores ac ruſtici ſubjecti, ſemper pro ſuo habuerunt & uſurparunt piſcando, juriſdictionem exercendo &c. in quo tandem Vicani jus ſuum omne d. nobili Domino vendiderunt: qui in eo rivo nunc ad ſubditorum utilitatem molendinum ſtruxit, quod dicti Comites & alii habentes Vicina molendina, & intereſſe prætendentes pati nolunt. Imo molendini aggerem deſtruxerunt. Inſuper & N. N. vidua cum ſucceſſoribus jus piſcandi in rivo fluente per d. pagum uſurpare de facto incipiunt atq; ita d. dominum in ſua juriſdictione & poſſeſſione multis modis turbant. Hinc oriuntur hæ juris quæſtiones.

Primo, utrius potius, Comitumne, an Nobilis Domini intentio fundatior ſit in aſſerenda ſibi juriſdictione dicti pagi?

Secundo, ad quem piſcatio & aqua rivi quatenus per pagum fluit, quoad proprietatem & poſſeſſionem meritò pertinere & ſpectare debeat?

Tertiò, an Domino permiſſum fuerit molendinum ibi ædificare, & an juſtè Comites illud demoliti ſint?

Quartò, & ſi injuria in his omnibus dicto Nobili facta eſt, quibus remediis jus ſuum obtinere, recuperare, ac defendere poſſit?

Primæ Quæſtionis dubitandi rationes.

Quod ad primam hanc quæſtionem attinet, videri initio poterat in aſſertione controverſæ hujus juriſdictionis potior eſſe Comitum quam nobilis intentio.

Cum

1. Cùm † enim penes illos ſit omne jus ſuperioritatis, omnemq; juriſdictionem habeant in toto dominio & territorio, in quo dominio immediatè d. pagus ſitus eſt, cujusq; finibus & limitibus undiquaque circumſcribitur, hinc ex immota præſcriptione juris inducitur, illos idem jus in illo pago, veluti parte dominii ſui, habere & obtinere, quod habent in toto territorio.

Quod enim juris eſt in toto, idem eſt in parte *l. quæ de totâ ubi gloſſ. ad verb. dicta. De rei vindi. l. in pars ff. pro derelict. gl. in l. qui ſcit in pr. ff. de uſur.* DD. præſertim *Jaſ. num. 5. l. jurisgentium 7. §. adeo De Pact. Everard. in loc. leg. à toto ad partem.* Unde qui habet jus in toto vel univerſo territorio, fundatam habet intentionem ſuam de jure communi in qualibet ejus parte. *c. cum Epiſcopus 7. de offic. ord. lib. 6. c. unic.* ubi *Imol. num. 3. de jurejur. Panor. & Canon. in c. ſi diligenti. De præſcript. per C. venerabilem qui fil. ſint legit. in c. 2. de reſtit. ſpol. in 6. c. ult. de offic. Archid. Alex. l. naturaliter §. 1. in 6. fallen. de acq. poſſeſſ. & Jaſ. eod. tit. ad l. 3. in princ. num. 56. 57. & in prælud. feud. num. 53. Montan. tract. fin. reg. cap. 61. num. 4. Socin. Conſil. 80. in Cauſâ num. 6 volum. 1. Dec. Conſil. 528. num. 2. Anchoran. Conſil. 116 tres domini n. 1. & 3* Et hinc eſt, ut inquit *Everhard. præalleg. lo. c. à toto ad partem Col. pen.* quod Comites & domini temporales fundant intentionem ſuam de jure communi reſpectu juriſdictionis quoad res ſitas intra limites ſuæ terræ, ſicut & Epiſcopus in ſua diœceſi *d. c. cum Epiſcopus* & Imperator reſpectu totius orbis *l. bene à Zenone C. de quadr. præſcript.* Unde cujus ad juriſdictionem tota terra pertinet, ad eundem etiam juriſdictio ſingulorum vicorum & pagorum terræ, velut partium intelligitur pertinere *d. c. cum Epiſcopus 7 de off. ordin. lib. 6. c. 2. de reſtit. ſpoliat. ead. lib. Panor. in c. ſi diligenti n. 34. & 35. de præſcript.*

c. per venerabilem. Qui fil. ſint legit. Imol. in c. nimis n. 3. & 4. de jurejurand. Socin. Conſil. 86. in cauſâ. n. 6. lib. 1. Montan. in tract. finium. cap. 61. n. 4. Nec huic præſumptioni derogat, quod Dominus à Duce totius provinciæ inveſtitus ſit, cum juriſdictione ſuperiore & inferiore pagi ejuſdem.

2. Nam † omnes inveſtituræ intelligendæ ſunt ſalvo jure tertii. *Caſtren. conſ. 72. in cauſâ num. 2. volum. 2. Decius conſ. 468. ſuperiori num. 36. Henning Goed. conſ. 13. n. 20. de feud.* Imo præſumitur fraudulenter eſſe impetrata, ſi deſit clauſula, ſalvo jure tertii. *Felin. in c. 2. num. 1. de præſcript. Zaſ. conſ. 17. num. 41 lib. 1.* Nec etiam juvari videtur d. Domin. ex eo, quod allegare poteſt actus quoſdam exercitæ juriſdictionis, velut præſcriptos.

3. Nam quando † alius eſt in generali poſſeſſione juriſdictionis, tunc ab altero ſpecialiter uſurpante in aliquo loco particulari juriſdictionem nullatenus videtur juriſdictio poſſideri, niſi quatenus exercet, nec plus intelligitur præſcriptum quam poſſeſſum: ideo tali caſu non ſufficit actum in quibuſdam probare, & aptitudinem in reliquis, ſed in cæteris non ſpecialiter poſſeſſis generali domino integer & ſalvus manet juriſdictionis uſus. *Innocent. in c. 2. n. 5. de Capell. Monach. Panor. in c. cum olim. num. 6. de præſcript. Jaſ. in l. 3. in pr. num. 36. de acquir. poſſeſſ. Jacobin. in tract. feud. ad verb. cum mero imperio n. 15.*

In præſenti autem caſu Comites ſunt generales domini territorii, & habent in eo generalem juriſdictionem. Quare ut maximè certos actus juriſdictionis Dominus in iſto pago exercuiſſet, tamen quia pagus immediate jacet in dominio illo, & circumcirca ab eo confinatus ac incluſus eſt, in quo dominio Comites generalem juriſdictionem habent, ideo non poteſt ex certis actibus exercitis inferre dominus, ſe generalem habere inibi aut præſcripſiſſe juriſdictionem, cum ex uno actu hic non fiat illatio ad alterum, nec uno præſcripto, in altero præſcriptio facta intelligatur. *Innocent. in c. 2. n. 5. de cap. monach. Jaſ. in l. 1. in princ. num. 35. & in l. 2. n. 40. de acquir. poſſeſſ. ex doctrina Bart. in l. 1. §. ſi quis. de uen. ad. privat. Jacobin. præalleg. loc. cum ſimilib.*

Decidendi rationes.

Sed his & ſimilibus, quæ à Comitibus forte adduci poterunt, non obſtantibus, contrarium potius eſt ſtatuendum dicendumque, cauſam & intentionem domini longe melioribus juris rationibus innixam & fundatam eſſe.

Nititur enim quatuor validis & jure firmis fundamentis. Quorum primum eſt emptionis & traditionis factæ, quæ probatur ex ipſo inſtrumento inveſtituræ quod diſertè mentionem hujus emptionis & poſſeſſionis ac traditionis inſecutæ facit.

Inſtrumentis † enim probatur titulus emptionis *l. 4. C. de probat.* Et inveſtituræ potiſſimum fiunt ratione tollendæ obſcuritatis & ad faciliorem tituli probationem *Jaſ. in l. ult. n. 33. C. de jur. Emphyt.* De quo hic non eſt diſputandum pluribus, quum non negetur, nec negari queat talis venditio eſſe facta, & in caſu negationis etiam aliis modis, quam per dictum inſtrumentum facile probari poſſit juxta *d. l. 4. cum ſimilibus.* 4.

Quamvis † autem traditio facta & apprehenſio non ſolâ ſcripturâ inveſtituræ probetur *Bart. in l. prædia n. 1. & 2. de acquir. poſſeſſ. Specul. de probat. §. 1. n. 32. 35.* præſumtive tamen per eam probatur *gloſſ. ad verb. ſufficiebat* 5.

l. qua-

l. quedam 76. de rei vindicat. Panor. in c. cum à nobis n. 5. cum ſeq. de præſcript. l. 2. ubi Barth. de acquir. poſſeſſ. Barth. l. celſus n. 16. de uſucap. Lanfranc. in c. quoniam verb. teſtium n. 96. de probat. Maximè in antiquis, ut hic; & alioqui conſtat, ac ex multis actibus probari poteſt, ex prætacta venditione traditionem dicti pagi hujus domini majoribus eſſe factam, & cum ejusq; majores ultra longiſſimum tempus illud poſſediſſe, & in eo omnes jurisdictionis actus pro incidentibus caſibus exercuiſſe.

Ac cum conſtet dictos venditores pagum hunc cum omni jurisdictione habuiſſe, ut patet ex inveſtituris antiquiſſimis ante 100. annos datis, dici aliter nequit, quin etiam ita eundem cum omni jure Dominis hiſce vendiderint, & tradiderint. Quia unusquisque intelligitur tale & tantum jus vendere ac concedere, quantum & quale ipſe habet *l. in vendendo 66. de contrah. empt. Dec. conſ. 292. pro tenui n. 4 per doctrinam Bald. in c. 1. de cap. qui cur. vend.*

Alterum fundamentum eſt ipſa inveſtitura dicti domini ante annos 67. cum omnimoda jurisdictione, ſuperiore & inferiore, facta & obtenta, ſicut & fieri debuit.

6. Quia † inveſtituræ novæ congruere debent antiquis (in quibus talem formam inveſtiendi hic fuiſſe diximus) & etiamſi non congruant, tamen naturam & formam earum tacite repetitam intelliguntur retinere *Bald. in l. 1. n. 31. C. quand. non petent. partes, & in c. 1. n. 2. de eo qui ſibi & heredib. & conſ. 181. proponitur. n. 14. parte 2. Dec. conſ. 193 pro tenui n. 2. & 4. & conſ. 445. in caſu n. 25. Curt. in tract. feud. part. 2. quæſt. 1. n. 41.* De qvo non eſt diſputandum ſubtilius, quando in omnibus inveſtituris dicti Domini cũ omni jurisdictione ſint & inveniantur inveſtiti; quo ipſo omnis poteſtas exercendæ jurisdictionis intelligitur à ſuperiore illis

facta & acquiſita eſſe *Jacob. in tract. feud. in verb. cum mero im-*
perio n. 2. cum ſeq.

Nec † ſane Nobilibus aliter infeudatio pagorum 7.
concedi ſolet, quàm cum juriſdictione; quæ plerumq; ter-
ritorio cohæret, eoque ſimul concedi intelligitur *Bald. in*
c. 1. n. 16 de cap. qui cur. vend. Maximè quando alicui conce-
ditur caſtrum & univerſitas villæ, quia tunc juriſdictio ſi-
mul conceſſa intelligitur, etiamſi alias in ſimplicem feudi
infeudationem non veniat. *Alvarot. in c. 1. §. fin. n. 4. quib.*
mod. feud. amitt. Sicut hic dicti Domini non ſimpliciter per
ſe emerunt d. pagum, vel de eo ſunt inveſtiti, ſed emtio
facta eſt & inveſtiti fuerunt de univerſali caſtro, cujus
pertinentia & pars fuit d. pagus & dubium non ſit, quin
illi univerſitati inſit juriſdictio, & illa ſimul vendita, con-
ceſſa & infeudata fuerit, & non præſumendum ſit, vel † 8.
potius impoſſibile, idem jus penes Comites eſſe; cum inſo-
lidum unum jus apud plures eſſe non poſſit, vel dominos
l. 5. §. ult. commod. vel poſſeſſores *l. 3. §. ex contrario de acquir.*
poſſeſſ. De quo hic non attinet diſputare longius, cum pla-
num ſit ex literis inveſtituræ, Dominus ſemper ab omni-
bus provinciæ Ducibus, cum omni juriſdictione, inferiore
& ſuperiore in dicto pago inveſtitum fuiſſe. Quæ † lite- 9.
ræ, velut publica inſtrumenta, plenam fidem merentur,
utpote ſigillo Principis confirmatæ *Schurf. conſ. 7 licet. n. 6.*
& conſ. 50. in præſente num. 1. & 2. centur. 1. per c. cum dilectus, de
fid. inſtrument. & alia quæ allegat & † eſt communis do-
ctrina *Bald. Salic. & DD. in l. ſi qua C. de Epiſc. aud. & Canon.*
in c. poſt ceſſionem, de probat. Innocent. in c. 1. ext. de fid. Inſtrum.
per illum text. Lanfranc in c. quoniam ad verb. inſtrumenta. num.
2. de probat. late in terminis Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1 §. 5. n.
14. & 15. cum multis quæ ibidem allegat. Imo talis con-
tractus

tractus feudalis Principis, ejus ſigillo & ſcriptura roboratus vim legis habet & indubiam fidem facit *l. 1. verb. per epiſtolam ubi hoc notat Caſtrenſ. de conſtit. Princ. Jaſ. in l. civitas n. 7. ſi cert. petat. Jacob. in tract. feud. verb. princeps. verſ. ſed quare, n. 1. cum ſeq.* Quæ cum ita ſe habeant & verba inveſtiturarum clara ſint & aperta, liquet optimo titulo Dominum in dicto vico juriſdictionem habere: per ea quæ tradit *Jacob. in d. tract. feud. ad verb. cum territorium. n. 2. cum ſeq.* Cum titulus inveſtituræ ſit juſtiſſimus, qui confirmat poſſeſſionem & uſum juris *Brun. in conſ. feud. conſ. 1. n. 24.* Ex hoc ſecundum eſto dicti Domini fundamentum.

10. Tertium eſt poſſeſſio pene immemorialis & exercitium † ac uſus actuum juriſdictionis tam ſuperioris quam inferioris, unde poſſeſſionem probari dubium non eſt *Bald. in l. libertis n. 3. C. de oper. libert. in l. 2. n. 54. C. de ſervit.* Per actus enim exercitæ juriſdictionis probatur alicui competere juriſdictio. *Jaſ. in l. imperium n. 23. de juriſdict. omn. jud. Spec. de juriſdict. in princ. n. 35. Bald. conſ. 161. proponebatur n. 3 cum ſeq. vol. 3. Alexand. conſ. 68. & viſo n. 20. volum. 2. Schurff. conſ. 86. n. 9 & 10 centur. 2.*

11. Actus † autem utriusq; juriſdictionis hos Dominos exercuiſſe palam eſt, ut quod ruſtici ſemper illis præſtiterint & adhuc præſtent juramentum obedientiæ *c. nimis ubi DD. de jurejurand. c. ſolitæ. de major. & obed. c. unic. §. verum de ſtat. relig. lib. 6. c. unic. §. vaſallus §. Conſules ubi Afflict. de pace Conſt. Jacob. in inveſtit. in verb. ſed an Princeps. verb. ſi quidem inveſtitus & de homag. num. 13.* quod vocentur ab eis ad arma (Folge) quod eſt ſpecies vel actus meri & mixti imperii *Bart. in l. ſi quis. quæſum. Ne vis fiat ei. & in l. hoſtes ff. de captiv. Salic. in l. 1. C. de his qui latron. gloſſ. Landr. lib. 1. Art. 53.* omneq; ad judicium capitale. *l. cum prætor. 12. de judic. Bart.*

& ali

& alii l. omnes. de juſt. & jur. l. 3. de judic. quod ſubſidia & exactiones collegerint, & per eos taxentur, ut dominos illius loci. *Bald. conſ. 161. n. 3. lib. 1. Alex. conſ. 35. viſo num. 3. vol. 4.* quod Scabinos & judices ibi creent: *Bald. c. 1. §. imperiales n. 18. de pac. Conſtan. & c. 1. n. 9. quæ ſint regal. gloſſ. l. & quia de juriſdict. Caccial. l. 3. n. 18. ſed. ut per §. nulla de defen. civ.* quod captivaverint ob delictum. *Jacob. in inveſt. verb. & cum mero. n. 3. 5. Chaſſ. in conſuet. tit. 1. §. 4.* & mulctaverint *l. unic. ſi quis jus dicent. Jacob. præall. loc. num. 5.* ruſticos ſæpius. *Bald. conſ. 161. num. 3. vol. 3. & dixi conſ. 1.* publicum judicium capitis ibi coegerint *Jacob. & Chaſſan. præall. loc.* & ante 50. annos interfectorum cadavera ſuſtulerint, & furcas erexerint, *Bald. c. 1. num. 5. 6. quid ſit inveſtit.* res deperditas & quarum nullus reperiretur dominus vel heres, retinuerint *l. 1. C. de bon. vacant. lib. 10. ubi DD. & in l. 1. quæ ſint regal. glo. art. 18.* Land-R. *lib. 1.* Weichb. *art. 19. author. diff. Reinb. d. ff. ſucceſſ. 29. Bald. conſ. 161. num 3. vol. 3.* Quos omnes eſſe actus juriſdictionis, & per horum exercitium probari ad aliquem pertinere juriſdictionem, notiſſimum eſt, ut pluribus probat *Bald. d. Conſil 161. Jacob. in tract. feud. verb. & cum mero. num. 2. cum ſeqq. Montan de finib. regund. cap. 52. n. 5. & 6. late Chaſſan. in conſuet. Burgund §. 1 in verb cum territorio num. 12. cum multis ſeqq.* & eſt communis † doctrina *Jaſ præall. loc. & DD. in d. l. 3 de juriſd. omn. jud.* †

12. In † eo autem notandum eſt etiam teſtes de auditu habere fidem in probanda antiqua juriſdictione: *Jaſ. & DD. l. cum in antiquioribus. C. de jur. deliber. Anton. Gabr. Rom lib. 5. de præſcript. concluſ. 1. Innoc. c. quid per novale c. venerabilis. de verbor. ſignificat. Dec. Conſ. 321.*

n. 8, Cravet, de antiq, part.1.§.viſo n. 305, Ancher. conſ. 310. & nedum per plures, ſed etiam unicum actum proprium probari jurisdictionis poſſeſſionem *Bald. in l. ſi aquam n. 15. C. de ſervit* item teſtes etiam ſingulares hic facere fidem, quamvis de ſingularibus actibus deponant. *Lanfr. in c. quoniam. verb. teſtium. n. 30. de probat. Montan. in tract. fin. regund. cap. 52. n. 1. 2. 3 ex doctrina Bald. in l. ult. C. de teſtib. & melius per Jaſ. in d. l. imperium n 23. Roch. in repet. c. ult. in b. fol. 63. de conſuet per doctrinam Bald. Panorm. Felin. & Canoniſt. in c. licet ex quadam de teſtib.*

13. Quartum † fundamentum eſt præſcriptio ex poſſeſſione per longiſſimum tempus continuata.

Cum enim ab annis centum Dominus & ejus prædeceſſores cum omni jurisdictione hujus pagi ſint, inveſtiti, & ejusmodi jurisdictionem etiam ſemper uſurpaverint, & de actibus jurisdictionis ante annos 50. exercitis conſtet & probari poſſit, apparet ex eo, dato quod non habuiſſet (nec enim quis ſuum præſcribit *l. 4, de uſur.*) præſcriptam etiam eſſe jurisdictionem: Nam tempora emptoris & venditoris, item prædeceſſorum & ſucceſſorum in uſucapionibus conjunguntur *§. diuturna §. penult. Inſtit. de uſucapion. l. unic. C. de uſucap. transform.* Et conſtat præſcriptione acquiri jurisdictionem *l. viros C. de diverſ. off. lib. 12* etiam merum & mixtum imperium; ut eſt † communis *in d. l. 3. ubi Jaſ.* eſſe communem teſtatur *num. 22 Bald. in l 1. n. 16 C. de lib. & ſolut.* communem etiam dicit *Schurff. Conſil. 26 clarè, nu. 2 centur. 1. & conſ 20. diligenti num. 2. cent. 1.* Jure quidem communi decem annis, ut eſt communis concluſio DD. præſertim *Jaſ in l. 3. n. 20. & 23. de jurisdict. omn. jud Bald. in repetit. l. 1 n 16. cum ſeq. C. de emancip lib. & in l. ult. C. de præſcript. long. temp. latè Franciſc. Balb in tract. præſcript. 2. part. 1.*

pareis.princip quæſt.1.2 3.Bœr.deciſ 220.n 9. Montan. in tract. fin regund.cap 77.n 8. Alex.conſ.16.in cauſa num.23.vol.5.& conſ. 78.videretur n.5.lib.6.

Nec † eſt neceſſe probare exercitas & præſcriptas 14.
eſſe ſingulas ſpecies juriſdictionis, ſed ſufficit probare actum in quibusdam & aptitudinem in reliquis *Bald. l. 1. num 24.cum ſeq C.de emancip.liber. & d. conſ. 141. proponebatur num 3 vol.3.* Nam contigui ſunt actus & inquit *Bald. præall. loc.* ejuſdem qualitatis, hoc eſt juriſdictionis, & quoties tractemus de probando genere teſtes, qui probant ſpecies ſub eodem genere contentas, non dicuntur ſingulares. Quia in qualibet ſpecie repræſentatur genus. Itaque quamvis Barth. velit tantum intelligi præſcriptum quantum poſſeſſum, nec ex uno actu juriſdictionis præſcripto inferri poſſe ad alium *in l.1.§.ſi quis de itin.act.priv.at.* tamen illius opinionem communiter DD. intelligunt tunc demum procedere, quando alius eſt in generali poſſeſſione juriſdictionis illius loci. *Innocent.in c.2. num 5. de cap. Monach. Jaſ. in l. 3. in princ. num.35. de acquir.poſſeſſ Jacobin. in d. tract. feud. verb. cum mers n 14 15. Schurff.d. conſ. 86. ad clarè num.9 cent* 2. Vel quando contra jus commune & in caſu ſingulari atq; odioſo præſcribitur & præſcriptio non eſt fundata jure communi *Jaſ.in d l.3 in princ.num 40.per c.1.& 2. de reſtitut.ſpoliat lib.6.Schurff.conſ 26 diligenter n.2.centur.1.* Aliàs verò cum hæc non obſtant, communiter receptum eſt uno atq; altero actu juriſdictionis præſcripto, præſcribi etiam reliquos gradus ejuſdem ſpeciei juriſdictionis etiam aſperiores ut multis confirmat Jaſ. dicens hanc eſſe † †
communionem *in l. imperium num. 23. de juriſd. om.jud. & in l. 3. in princ. num. 40. de acquir.poſſeſſ.*

Quod maxime procedit in præſente caſu, ubi non modo alius nullus fuit in poſſeſſione generali hujus juriſdictionis, ſed etiam ex duobus antiquiſſimis titulis videlicet emptione & inveſtitura à dictus Dominus habuit acquiſitam juriſdictionem *Jaſ. in d. l. 3. n. 34. cum multis ſeqq.* Nã ipſe 15. etiam Barthol⁹ fatetur. Quodq; quando quis habet conceſſam juriſdictionem ab altero, illo caſu ſi utitur juriſdictione in uno actu intelligitur in omnib⁹ exercere & retinere poſſeſſionem *Bart. in l. hoc interdictum §. ſi quis hoc interdicto num. 1 de itin. act. privat* ut ſignanter notant & ſequuntur *Caſtrenſ. num 5. & 6. Jaſ.* latius *num. 33. circa fin. in d. l. imperium de juriſdict. omn. judic.*

Ex quibus liquidò non obſcurè jam concluditur, cum dictus Dominus & ejus prædeceſſores ex conceſſu Domini feudalis habuerint hanc juriſdictionem, tam inferiorem, quam ſuperiorem, & eam in variis actibus ſemper exercuerint, nemine interpellante aut prohibente non modo ad decem, ſed ultra 20 30. 40. 50. annos, ſicut tales act⁹ demonſtrari poſſunt, ſi non ex præpoſitis cauſis, tamen præſcriptione juris communis, illius intentionem fundatam eſſe. Nec ab hoc jure longe recedit jus Sax. niſi quod quæ præſcriptio juriſdictionis jure communi eſt annorum 30. ea jure Sax eſt annorum 30. & unius & aliquot ſeptimanarum, quo tempore omnia jura incorporalia & juriſdictiones hoc jure præſcribuntur & acquiruntur, etiam abſq; titulo & bona fide.

Atqſ ita his quatuor fundamentis, videlicet primo, emptionis ac traditionis à Domino utili. Secundo, Inveſtituræ à Domino directo factæ. Tertio, Poſſeſſionis & exercitii. Quarto Præſcriptionis inde conſecutæ, ita ſtabilita eſt Domini intentio & cauſa, ut nullâ juſtâ ratione expugnari poſſe videatur.

Reſo-

Reſolutio dubitandi rationum in prima Quæſtione.

Quare nec rationes dubitandi in contrarium ſupra adductæ multum contra faciunt, & facilem habent reſponſionem, quæ majoris declarationis gratia, paucis nunc ſubjicietur.

Non igitur obſtat, quod Comites ſint Domini totiꝰ territorii, unde intentionem jure communi habeant fundatã.

16. Nam primum hoc quoad factum negatur. Et ſi † enim pagus iſte immediate jacet in dicto Dominio, tamen non per ſe conſiderandus eſt, ſed ut pars & appertinentia ac acceſſorium (quod ſequitur ſuum principale) Caſtri N. cum quo emptus & in feudum datus eſt. *Jaſ. & DD. d. l. 1. in princ. de acquir. poſſeſſ. Innocent. c. in literis de reſtit. ſpoliat. per l. cujus §. Titius. de legat. 2. l. prædius §. Titio. de legat. 3. Bald. in c. cum in cunctis n. 2. 3. de elect. Salic. l. licet de acquir. poſſeſſ. Tiraq. in retract. proxim. §. 16. gloſſ. 13. num. 4. cum alii allegat.* Hoc autem caſtrum cum omnibus appertinentiis circumſcriptum eſſe undiquaq; dicto Dominio inficiatur, nec probari poteſt.

Secundo poſito, non tamen conceſſo, ut ita maxime ita ſe haberet, tamen apertiſſimum eſt dictum caſtrum cũ ſuis pagis, non eſſe partem illius Dominii, nec ab eodẽ Domino puta Comitibus in feudum moveri, ſed ab aliis dilectis Dominis nempe Ducibus totius provinciæ teneri & recognoſci, atq; ita proprium eſſe caſtrum iſtud & illi adherentes pagos ex dicto territorio exemptum, & ab eo omnino ſeparatum.

17. Nam quæ † à diverſis Dominis moventur & dependent, & diverſas ſuperioritates reſpiciunt, ea intelligũtur diverſa eſſe territoria & ſeparata quamvis naturâ uni-

ta & conformia ſint *Bart.in l.1.n.5. cum ſeq.C.de metrop. Beryt.lib.11.* eoq; qui in talibus unum poſſidet, non habet præſumptionem in alio, cum ſint loca ſeparata, & ideo ex ſeparatis nulla fiat illatio ita *Bald.in c.1.§.ex eadem lege. de L.Cortad.* Unde tradit *Jaſ.in l.ult.num.5. ff. de juriſd.omn.jud.* paria eſſe, locum eſſe exemptum à territorio, vel planè ab eo ſeparatum. *per c.cum Epiſcopus.ubi gloſſ. de offic. ordin. in 6.* & doctrinam *Joan. Andr. ac Gemmian in c.2.de conſtit.lib.6.* Quia locus exemptus non eſſe diœceſi *d.c.cum Epiſcopus.*

58. Eſſe † autem loca exempta, quæ ad alium ſuperiorem immediatè pertinent, ſeu quæ alterius ſunt juriſdictionis, quàm tota provincia noviſſimi juris eſt. *c.1 Papæ 10. de privileg.lib.6.clement.2.eod.tit. Barthol.d.l.unic.n.5.C.de Metrop. Beryt.lib.11.* Quæ cum ita ſe habeant, planiſſimum fit, nullam à dictis Comitibus rectè fieri poſſe illationem, ex præſumptione generalis dominii, quando hac caſtrum cum ſuis pagis non ſit illius dominii pars, ſed prorſus alterius juriſdictionis & poteſtatis. Nam illa præſumptio ceſſat in locis & ſpeciebus ſeparatis vel exemptis, ut ipſe *Everard.præall.* in contrarium loco oſtendit *col. penult. verſ.* hoc tamen quod dixi limito *& c. per c. cum Epiſcopus de off. ordin. in 6. & per gloſſ. 1. l. ult. C. ſine conſ. vel reliq.* Ratio quia hic apparet diverſitas nominis ex ipſa ſeparatione.

59. Liquet autem, ubi † diverſitas eſt rationis, ibi à toto ne ad partem quidem rectè fieri illationem, tantum abeſt, ut ad locum ſeparatum, qui non ſit pars totius, inde probabiliter inferri poſſit *Jaſ. in l. juriſgentium §. adeo n. 4. in 1. limit. at. de pact. Everard.præall.loc.col.4.verſic. ne tamen erret, & col.penult.cum ibi allegat.* Unde tradunt DD. ob vicinitatem loci aut diſtantiam non rectè fieri illationem juriſdictionis, *Montan.cap.81.fin.reg.*

Nec impedit, quòd inveſtituræ intelligi debeant ſalvo jure tertii. Nam hoc non contra Dominum, ſed pro eo facere poteſt & debet. Cum n. ipſe & ejus prædeceſſores atq; illorum authores jã à 300. annis cũ hac juriſdictione fuerint inveſtiti, non debet illis obeſſe, ſi poſtea 20. Comites ſimilem inveſtituram acquiſiverint. Quia † jus ſemel Vaſallis per inveſtituram quæſitum non poteſt illis, ne à domino quidem, quo fortius jus habent, *c. ult. qual. feud. olim poterat alienar.* amplius auferri. *Bald. Alvarot. Iſer. & DD. in c. 1. an agnat. Bald. in c. 1. n. 7. de alien. feud. patern. Iſern.* † *num. 1. Alvar. n. 2. &* † *communiter Feudiſtæ in c. 1. in princ. de ſucceſſ. feud. Caſtrenſ. conſ. 311. circa n. 2. vol. 1. Bald. conſ. 205. propemur n. 4. vol. 2. & in l. 1. n. 31. C. quand. non peten. partes.* Nec uni prius conceſſum auferri & alteri concedi debet. *Bart. in l. impuberes n. 2. de adminiſt. tutor. Jaſ. in l. quominus n. 10. de fluminib. per l. 2. §. meritò, ne quid in loc. pub. cum aliis ibi allegat.*

Non obſtat, quod de uno actu juriſdictionis poſſeſſo vel præſcripto, non fiat illatio ad alterum, quando alius Dominus eſt in generali poſſeſſione juriſdictionis.

Nam ſupra id ſufficienter refutatum eſt, oſtenſumque Comites iſtos non habere illam generalem juriſdictionem in dicto pago, cum non pertineat ad eorum dominium, nec illius pars ſit, neque ab eo dependeat; ſed moveatur & teneatur ab alio domino majore cum toto caſtro N. & quod ideo locus planè ſit ſeparatus atque exemptus, ut talis theoria hîc nullam vim habeat.

Secundæ Quæſtionis indagatio.

Quod alteram quæſtionem attinet, præſupponendum eſt hunc rivum ſeu aquam non eſſe juris publici, ſed privati.

Pertinet enim ad Comites, qui eam antea in feudum
aliis conceſſerunt, poſtea utile dominium ejus emerunt,
21. & rurſum alii nobili vendiderunt. Eſt † igitur hoc pri-
vatum non publicum flumen, quod eſt & ſemper fuit in
commercio, & emi ac vendi poteſt. Nam publica hoc
commercium non recipiunt *§. sic, Inſt. de empt. & vend. l.*
ſed Celſus 6. l. ſi in emptione 34. § omnium l. litora de contrah. empt.
Cum ſint de regalibus *c. unic. verb. flumina.* ubi DD. quæ
ſint *regal. Jacob. in tract. feud. verb. fluminibus num. 1. & 2.*
cum ibi allegat. & pertineant jure communi ad principem
Bart. in l. quo minus n. 4. de fluminib. Jacob. praeall. loc. n. 1. Et
alioqui de jure regulariter rivi, qui non procedunt de flu-
mine publico, ſed a fontibus vel venis oriuntur (ut iſte)
cenſentur eſſe juris privati, non publici, *Bart. in tract. ty-*
ber. verb. flumen, & de inſula. verb. praecipue flumen. in princ. per
l. ſed ſi rivus ff. fin. regun. l. 1. § 1. de fluminib. & tot. tit. de rivis
Roffred. in for. lib. eod. tit. per totum. Maximè quando
non ſunt in uſu publico, ſicut flumina publica ſunt. *l. 2.*
ubi gloſſ. ad verb. litora. de rer. diviſ. d. §. flumina Inſt. eod. tit.
ſed privato: ut in terminis *Barthol. ibidem per l. 2 § hoc inter-*
dictum. Ne quid in loc. public. l. 1. § foſſa. ut in flum. publ. Præ-
ſertim etiam ſi oriantur ex capite agri vel dominii privati.
Jaſ. in l. quo minus n. 37. de fluminibus. Quamvis autem
DD. quidam *gloſſ. l. nemo. verb. flumina de rer. diviſ. per l. 1.*
§. fluminum. verb. publicum de fluminib. Bart. in l. quo minus n.
2. & 22. de fluminib. & in tract. tyberiad. ad verb. flumen in princ.
Fab. in §. flumina. n. 1 Inſtit. de rer. diviſ. & Bald. in l. item lapilli
n. 2. & 5. de rer. diviſ. & in rubr. eod. n. 5. & in c. 1. §. ſi quis de manſo.
de controv. inveſt. Capoll. de fluminib. privat. in princ. Cornæ. co. 99.
n. 8. vol. 2. definiant, flumen eſſe publicum, quod perpetuò,
privatum verò quod non perpetuò fluit, tamen hoc re-
probat

probat *Jaſ. in l. quò minus. num. 37 de flum.* dicens, illud eſſe privatum, quod in privato oritur & per privatos agros diſcurrit. Quod ſequitur *Capella in tit. de flum. privat. n. 1.* addens etiam, privatum illud eſſe, quod in proprio ingreditur, accreſcit & decreſcit, & propterea ſubjungit, quod etiam publica flumina dicantur privata, cum proprietas vel juriſdictio uni tantum domino competit, quia reſpectu aliorum eſt privati juris, illius ſcilicet domini, qui in eo habet juriſdictionem. Idem tradit *Jacobin. tract. feud. verb. fluminibus, num. 2. 8. 9. ex doctrina Angel. l. fluminum in princ. de dam. infect.* Quin etiam amplius dicit *Capella in tit. de aqueduct. n. 28* quod ſcilicet, flumen ſeu aqua privata an dicatur, cenſeri debeat tribus modis: primò, ratione originis, quia habet ortum in fundo privato *l. aquam l. præſens C. de ſervit. l. ex meo l. via §. ſi lacus de ſervit. ruſtic. prædior. l. ſi quis diuturno ſi ſervit. vind.* Secundò, ex Principis conceſſione *l. 2 in princ. Ne quid in loc. publ.* Tertiò, ex conſuetudine vel præſcriptione *l. 1. §. idemq; & §. ult. cum l. ſeq. de aqua pluv. arcend. l. 2. cum ibi notat. C. de ſervit.* Sed de his non attinet hic diſputare pluribus, cum ſecundū utramq; opinionem, hæc aqua inveniatur eſſe juris privati.

Nam Rivi, quos Germanicè Bach und Fiſchbach vocant, ejuſmodi ſunt ut ex fonte Capitis privati & in agris alicujus oriantur, deinde creſcant, & decreſcant, nec fluunt eodem modo perpetuò, imo æſtate non raro prorſus exareſcunt, ſicut vulgo notum eſt, & experientia teſtatur, ut juxta prætactam gloſſam & Barth. opinion. merito debeant juris privati perhiberi, per ea quæ tradit *Bart. in l. quò minus n. 22. de flumin.* Deinde hæc ipſa aqua non eſt juris publici. Publica n. flumina non ſunt in commercio, nec alicujus vel proprietate, vel uſu, ſed jure gentium publicia uſibus omnium ſerviunt. § *flumina Inſt. de rer. diviſ. l. riparum de rer. diviſ. l. adeo 7. §. inſula. verſ. quod ſi de acquir. rer. dom. l. præſcriptio. de uſucapion. tot. tit. de flumin.* proprietate verò ſunt nullius, quamvis quoad protectionem ad principem ſpectant *gloſſ. ult. in l. 2. ubi. DD. de rer. diviſ. Fab. in d. §. flumina. Jacobin. præall. loc. n. 1. & 4.* eoq; nec in emptionem vel commercium cadunt. § *ult. Inſt. de emt. & vend.* Atqui hic rivus eſt juris privati, & quoad proprietatem, quia in dominio privato tenetur, & in feudum conceditur, venditur, emitur, &c. & quoad uſum quoniam nulli ibi piſcari licet quàm domino, quod ipſum arguit privati juris eſſe hanc aquam *l. injuriarum 15. §. ult. in fin. de injur.* Quia in fluminibus publicis omnibus piſcari licet §. *flumina Inſt. de rer. diviſ. d. l. injuria. § ult.* adeo ut nec domini terrarum prohibere poſſint, quin privatis ibi piſcari liceat. *Fab. in d. § flumina n. 4. Jacob. in tract. feud. verb. cum piſcationibus n. 2. & ſeq. per l. 3. §. plane ff. quod vi aut clam.* Cum igitur hic non congruat definitio fluminis publici nec congruere poteſt etiam definitum juxta vulgar. Et proinde cum flumina aut publica ſint aut privata. *l. 1 fluminum ubi gloſſ. ad verb. publicum. de flumin. DD. communiter in d. l. quo minus cod. tit.* hoc autem non ſit publicum, ut jam dictum eſt, neceſſario ſequatur ex doctrinâ contrariorum, quod ſit privatum.

Rationes dubitandi in ſecunda Quæſtione.

Hoc igitur poſito, conſeqvens eſt videre, cujus hæc aqua ſit, non quidem extra pagum (de ea enim non eſt qvæſtio neq; dubium, qvin eatenus ad dictos Comites & Nobiles ab N. pertineat) ſed quatenus per dictum pagum fluit.

Et videri poterat primò intuitu ad dictos Comites & Nobiles emptores pertinere. Nam cum eorum ſit hæc aqva tam ſupra, & anteqvam in pagum labitur, quàm infrà, poſtqvam extra pagum iterum defluit, præſumitur etiam medium ad eos pertinet. Ex finibus † enim & extremis duobus concluditur de medio *Bart in l. Celſus n. 20. & 21 de uſucap.* & ut ante oſtenſum eſt, qui dominus eſt totius, intelligitur etiam dominus eſſe partis, & in eo intentionem habet fundatam *c. cum Epiſcopus de off. ord, lib. 6. cum aliis ſupra allegatis.* 22.

Nec obſtat, qvod hæc aqva fluat per pagum alienum.

Quia † hoc fit naturali curſu aqvæ ſemper petentis loca inferiora. Cum autem aqva per ſeipſam defluit & diſcurrit absq; hominis facto, tunc intelligitur jure naturalis facultatis defluere, qvo caſu etiamſi per mille annos per ſe fluit, ut eleganter & latê *Cepoll. de aquaeduct. n. 57. ex doctrinâ Bald in c. 1 § ſi quis de manſo. n. 2, 3. de controv. inveſt. gloſſ. in l. Proculus de dam. infect. Bart. & Caſtrenſ. in l. fluminum. § item videamus. eod. tit. Bart. in l. 1. § ſicut autem. n. 4. de aqua pluv. arcend.* Qvamqvam autem hæc jura loqvuntur de aqva ſubterraneâ; tamen idem eſt in aquâ, qvæ ſæpe terram diſcurrit, ſine facto hominis, & absq; jure ſervitutis. Quia † paria ſunt jura infra & ſupra terram, ut Cæpolla in terminis dicit *preall. loc. n. 58. per l. 1. C. de interdict. & doctrinam Bald. in l. item lapilli. de rer. diviſ. Caſtrenſ. in l. divortio. § ſi fundum ſolut. matrimon. & alia quæ allegat.* 23. 24.

Sed neq; poteſt Dominus ullam hic præſcriptionem allegare, cum intendat hanc aqvam ſuam eſſe; qvod autem qvis pro ſuo, ut dominus, poſſidet, id nunqvam præſcribit, cum aliena non propria præſcribantur *l.4.§.lana. ubi gloſſ. ad verb. Statim. de uſuca.*

Rationes decidendi.

His tamen non obſtantibus contrarium eſt in præſenti caſu ſtatuendum. Nam imprimis eſt in aperto, Dominum cum ſuis prædeceſſoribus non ſimpliciter de dominio hujus pagi, ſed diſerte cum piſcinis etiam in aquis piſcatoriis inveſtitum eſſe. Quare cum hæc aqua immediate tranſeat per dictum pagum, qvatenus tranſit, de eâ ſimul videri debet inveſtitus.

25. Nam primum conceſſo † aliquo caſtro aut territorio, intelliguntur unà conceſſa eſſe flumina & aquæ, quæ per locum fluunt. *Capoll de flum publ n. 11. per doctrinam Bald. in cap. 1. n. 1. & 2. de cap. qui cur. vend & cap 1 §. ſi quis de manſo. n. 16 de controver. Inveſt.* præſertim quando aquæ ſunt juris privati *l. lines. 16. ubi gloſſ. ad verb. ſalientes. l. fundi 18. ubi gloſſ. ad verbum. Caſtella. de action. emt.*

26. Secundo, aquæ † privatæ, qvalem hanc eſſe ſupra oſtenſum eſt, ejus juris ſunt & qualitatis, ut qvatenus per alicujus agrum fluunt, eatenus illius eſſe intelligantur, licet ex alieno fundo deſcendant, & in alienum exeant ac refluant; unde definitum flumen eſſe privatum quatenus in ſuo ingreditur. *Bald in d. L. item lapilli. 2. concluſ. num. 1. 2. cum ſeq. de rer. diviſ. Capoll. de flumin. privat. n. 1. ad idem Bart. in l quo minus n 25 de fluminib.* Ubi expreſſe dicit, qvod qvando aqva intravit in ſuum agrum, poſſit de ea facere dominus quicqvid vult & *in tract. tyber. ad verb. flumen. n 2* definit, talem aqvam eſſe eorum, per qvorum agros fluit, ita ut ſit vicinorum communis, qvando in confinio tranſcurſum habet. Et apertius *in tract.*

de inſul. verb. prorupit flumen num. 3 defendens rivum privatum
eſſe, & qvidem eorum, per quorum agros fluit *per*
l. ſed ſi rivus ff. fin. regund. Ad idem *Bald. in l. aquam 4.*
C. de ſervit. n. 1. Nota, *inquit*, qvòd aqva qvæ in meo oritur,
mea eſt, *l. in concedendo. de aqua pluv. arcend.* ſed qvid ſi
non oritur in meo, nunqvid poſtqvam ingreſſa eſt in meũ,
poſſum de eâ facere qvicqvid velim. Reſpondeo, qvod ſic,
ut l. 1. §. illud. de aqua quotid. Idem *Bald. in cap. 1. §. ſi quis de*
manſo n. 8. de con inveſt. ubi ait, qvod qvædam aqvæ non ratione
occupationis ſed ratione territori fiant alicujus;
ut foſſata inquit per agrum alicujus currentia, ſicut
eſt rapo & meloncellum, ut dicit gloſſa. Et ſic nota
quod non de foſſis manufactis ſed rivis privatis naturalibus
fluminibus loqvatur. Nam illa ſunt ejus vel illorum
quorum prædia ſunt, cum alveus eorum non ſit publicus
ſed privatus *Cepoll. in tract. de aquaduct. num. 41.* Et
idem *Bald. in l. item lapilli. de rer. diviſ. num. 1. in 1. concluſ.*
definit, illud eſſe proprium cujusq; flumen qvatenus
ſua poſſeſſio, per qvam aqva fluit, ſe protendit. & dicit,
qvod † de eâ aquâ poteſt quis facere juxta velle 27.
ſuum. Et *in c. omnes num. 2. de conſtitut.* ubi in fortioribus
terminis loqvitur, videlicet cum caput aquæ eſt publicum
& tamen inquit; qvod poſtqvam aqua tranſit &
eſt in prædio Titii, ipſe ſit Dominus aquæ, & poſſit de ea
facere quod velit. Nam cujus alveus eſt privatus, ejus
quoq; aqua privata. *l. 1 §. 2. de fluminib. l. ſi præſes l. mam.*
fuſſe l. 1 C. de ſervit. Ad idem *Jaſon in l. quo minus num. 91.*
de fluminib. ubi ait, poſtquam aqua pervenit in agrum Titii,
quod Titius ejus fiat Dominus, & de eâ ſecundum
ſuum velle, facere poſſit *per l. 1. §. permittitur l. lucro de*
aqua pluv. arcend. l. Proculus de damn. infect. Cepoll. in

tract. de aquaduct. n. 41. & Alexand. Conſil. 108. in cauſa num. 2. vol 2. ubi diſerte inquit, quod poſtqvam incipit aqva fluere per locum alicujus privatum, efficiatur illius privati: *per l. 1 de fluminib.* & ideo, *inquit*, is ad quem ſpectat locus ille privatus, poteſt de illâ aquâ facere velle ſuum, etiamſi per qvandam conſeqventiam noceat. *l. proculus de damn. infect.* Et pro eo bonus textus *in l. 1 §. illud de aqua quotid. & æſtiv.* quem *Bart.* dicit eſſe notabilem & ad hoc ab omnibus allegari, qvod ſcilicet Dominus qvisq; efficiatur aqvæ, ex qvo illa in fundum ſuum ingreſſa eſt *gloſſ. in l. 4. verb. perveniet in fin, C. de ſervitut. & in l. cum eſſent §. per plurium in fin. ff. de ſervit. ruſtic. prædior. Bart. in d. l. quo minus n. 21. Bald. in d. l. aquam, in princ.* Et ita per illum text. Dec. conſuluit & confirmat, ſcilicet, qvòd poſtqvam aqva ingreſſa eſt alicujus agrum, ejus efficiatur, quatenus per ejus territorium vel agrum fluit *Dec. conſ. 244. in quæſtione num. 2. & 3.* Et pro eo *text. in l. 1. §. idem aiunt. De aqua pluv. arcend.* qvem text. in illâ materiâ ponderat & dicit aureum *Jaſon in conſil. 150. quod num. 4. col. penult. vol. 2* Qvare cum hæc aqva & rivus intret in pagum territorium Domini proprium, ſeqvitur etiam ejus eſſe & ad eum ſpectare, qvatenus per fines & agros ac diſtrictum ejus tranſit, etiamſi anteqvam in illum perveniat & quando exivit alterius, pro diverſitate Dominorum eſſe incipiat.

Tertiò fundatur hæc intentio domini poſſeſſione ac præſcriptione jurisdictionis, quam in dictâ aquâ hactenus exercuit & præſcripſit. Nam actus hujus exercitæ jurisdictionis ante 36. annos uſurpati allegantur, & oſtendi poſſunt; unde cum jurisdictionis poſſeſſio ſemel uſurpata ſit, & illa etiam per unum actum probetur *Bald. in l. ſi aquam num. 15. C. de ſervit.* ac præſumatur eſſe

continuata *Bart. in d. l. Celſus n. 20. 21. & 22. de uſucap. per l. ſive*
poſſidetis C. de probat. liqvet præſcriptionem per ſpatium
tot annorum eſſe jam completam per ea, quæ ſupra ſunt
allegata. Porrò qvi † habet jurisdictionem alicujus aqvæ 28.
vel loci, is præſumitur ejusdem eſſe Dominus. *Panor.*
conſ. 62. num. 15. vol. 2. Mentan. tractat. fin. regund.
cap. 12. n. 3.

Qvartum confirmatur ex jure piſcationis, qvod Dominus
in illa aquâ, qvoad per ſuum pagum & diſtrictum
fluit, habet & perpetuo exercuit, Excepto qvod nunc
primum in iſtâ piſcatione turbetur. Certum enim eſt,
qvod † in alieno nemo ſine jure ſervitutis piſcari poſſit, 29.
domino prohibente *l. injuriarum 13. §. fin. de injur. Alex. &*
Imol. in l. 3. §. norma. De acquir. poſſeſſ. per l. Divus. ubi gloſſ.
de ſervit. ruſt. prædior. & nemo facile conſentire nec prohibere
velle, ut qvis in ſuo piſcetur, ſit præſumendus, cum
nemo præſumatur jactare ſuum *l. cum de indebito. de probat.*
Quare † hæc aqua præſumi debet potius piſcantis, 30.
qvi nullo prohibente tamdiu in eâ piſcatus eſt, eſſe, quam
aliena. Quia nemo intelligitur in dubio jure ſervitutis
aliquid uſurpare. *Schurff. conſ. 1. cum venationes. n. 23. centur.*
3. per l. 1. in princ. & §. hoc interdictum, de itin. act. privat. Sed
potius jure Dominii & ſuo. Quælibet enim res præſumitur
libera, nec ſervientes præſumuntur, niſi probentur &
l. altius. ubi gl. & DD. C. de ſervit. Schurff. conſ. 69. n. 1. centur.
1. & d. conſ. 1. n. 23. cent. 3. per doctrinam Bald. in c. non omnes de
conſtitut. Qvare vel ex hoc jure piſcandi intentionem d.
D. fundare rectè poteſt, qvod jus nedum in ſuo haberi,
ſed etiam in alieno vel publico præſcribi ita poteſt, ut qui
longo tempore uſus ſit, alium prohibere poſſit, nec ibi
piſcetur.

Reſp-

Reſolutio Rationum dubitandi In II. Quæſtione.

Ex his ergo quatuor fundamentis cum jus Domini, quod in aqua ſeu rivo habet, quatenus ſuum dominium tranſit, ſit ſufficienter, ſtabilitum & confirmatum, paucis ad contraria reſpondeamus.

Non igitur obſtat, quod hæc aqua privata ſit & ex territorio dictum Comitum oriatur & ſit illorum. Hoc enim pro Domino eſt, non contra illum. Ut enim quatenus oritur hæc aqua & tranſit territorium Comitum ex theoricâ ſupra adductâ ad illos ſpectat; ita quamdiu & quoad fluit per diſtrictum Domini, ejuſdem quoq; eſſe debet per jura ſupra adducta. Quo enim quisque jure vult uti, debet pati & adverſarium uſurpare. *tot. tit. quod-quiſque juris.* 31. Nec † enim inſpicitur caput aquæ præcipuè, ſed meatus, & decurſus, ac proprietas & qualitas locorum, per quæ currit, & ſecundum eorum proprietatem de dominio aquæ judicare debemus. *Bald. in c. 1. §. ſi quis de manſo. num. 8. & 9. de controv. inveſtit. Capoll. in tract. de aquæduct. num. 24. Jaſon. in conſ. 150. quod opus. num. 2.*

Non obſtat, quod qui Dominus eſt totius, intelligitur etiam Dominus partis. Nam primum ſupra dictum eſt, eam regulam non obtinere, quando diverſa eſt totius & partis. Hic autem ratio diverſa eſt, quia aqua ſupra & infra pagum ad Comites pertinet, propterea quòd per eorundem territorium fluit; ſed in medio, de quo eſt quæſtio, non fluit per illorum territorium, ſed per agrum N. Ergo ceſſat ea ratio. Quia hactenus fluit per territorium alterum, unde & alterius nempe domini loci cenſeri debet, per ea quæ ſupra ſunt allegata. Deinde ne-

gare

gari poteſt hæc aqua eſſe pars totius. Cum enim decurrat per alterius agrum & alienum dominium, quod plane eſt à territorio Comitum ſeparatum, & ab altero feudi domino recognoſcatur, ſequens eſt, perinde aquas, quamvis coherentes, diverſas & ſeparatas eſſe pro ſeparatione dominiorum, per quæ fluit, ſicut terras, quamvis conjunctas, pro diverſis & ſeparatis haberi diximus, quando ad ſeparatos Dominos pertinet, vel à diverſis recognoſcuntur. *Barth. in d. l. unic. C. de metrop. Beryt. lib. 11.* ut patet ex locis ſuperioribus, quibus probavimus, rivos & aquas dividi in diverſa dominia & proprietates prout diverſi ſunt Domini fundorum, quos attingunt & diluunt.

Non officit, quòd aqua, quæ naturaliter & jure facultatis fluit, nullum jus inducat. Nam hoc intelligunt DD. de jure præſcriptionis, quod in alieno quæritur, hic autem agimus de jure proprio, quo naturali ratione cujus eſt alveus & ripa, ſeu terra rivi, ejusdem etiam ipſe rivus & aqva per fluens eſſe cenſetur. Nec hic agitur de jure in alieno quærendo, ſed de ſuo conſervando.

Non adverſatur, quod res propria non præſcribatur. Nam hoc verum eſt in re, quæ revera propria eſt ſic ut ejus dominium oppugnari non poſſit; Cætero qui, quando illud in dubium vocetur, poteſt is, qui ſe dominum intendit allegare, ſe pro ſuo uſurpaſſe, quod ut ſuum poſſedit & uſurpavit *l. 1. l. ult. & tot. tit. ff. pro ſuo.* Et hæc ad dilucidationem ſecundi controverſi capitis ſufficiant.

Tertiæ Quæſtionis enodatio.

In tertio caſu extructi novi molendini deciden-

do, præſupponendum eſt, aquam quatenus & quamdiu fluit per pagum ad Dominum pertinere, non ad Comites, prout ſuperiore in quæſtione dilucidatum eſt, nec hic neceſſe eſt repeti. nam deciſio illius quæſtionis eſt hujus fundamentum.
32. Etenim † ſi aqua ibi eſſet Comitum & non Domini, jam certo conſequeretur, non potuiſſe eum in alieno clauſam aut molendinum facere domino invito textus eſt ad literam *in c. cum olim abbas* ubi hoc notat *Bald. n. 2. de off. de leg.* & *Jaſ. in l. quo minus n. 5. ff. de flumin.* quin cedat lucro domini, ſicut quodlibet inædificatum. *Jaſ. præallig. leg.* juxta regulam *l. ſi quis ſciens C. de rei vend.* § *cum in alieno Inſt. de rer. diviſ.*

Quia verò in ſuo rivo ac fundo dominus hanc molam extruxit, liquet, ei hoc per vicinos non poſſe prohiberi, dato quod illis lucrum decedat, dummodo curſui aquæ nihil noceatur *Jaſ. poſt Bart. n. 18. & paſſim l. quo minus. de flumin.* Cum aliis cum adduxi *ſupr. conſ. 24. n. 18. cum multis ſeq.* multo minus potuiſſe Comites, qui opus novum non nunciarunt *ff. & C. & Ex. de nov. oper. nunc.* de facto & armata manu extructum molendinum deſtruere *Contra l. extat: quod met. cauſ. vid. Bald. l. quemadmodum § 1. ad L. Aquil.* proindeq; reſtituere illud factum ante omnia dicto Domino cum damnis *l. ſi quando C. unde vi l. 1. l. 3. & paſſim de vi armat.* poſſis debebere *l. 1. & tot. tit. quod vi aut clam. & d. tit. de vi armat.* quæ damna propter vim poteſt dominus æſtimare, & coguntur Comites ea refundere, niſi quatenus jurejurando ſuo diminuarit ex notiſſimo juris uſu.

Nec obſtat, quod allegatur ex adverſo, ante annos plus minus 31. quendam ruſticum pagi voluiſſe molendinum facere, ſed fuiſſe à Dominis vicinis prohibitum co-

actum deſiſtere, unde videtur probabile jus eſſe præſcri-
ptum, ne ibi mola nova conſtitui poſſit *Jaſ. l. quo minus n.*
30 de flumin. Schurff conſil. 49 n. 20. centur. 1. Angel. §. flumina Inſt.
de rer. diviſ.

Nam reſpondere poteſt primò quod hoc in facto
conſiſtat, quod non tantum allegandum ſit, ſed etiam pro-
bandum. *l. aſſeveratio. C. de non num. pec.* Unde & prohibitio
non præſumitur facta, niſi probetur. *Specul. de probat. § 1.*
n. 4. Deinde quod ut maxime probari poſſit, non ta-
men impleta hic ſit juris prohibiti ex ſtatuto Sax. præſcri-
ptio, ut ex allegato tempore apparet; cum hoc jure ad
præſcriptionem requiruntur anni 31. & aliquot ſeptima-
næ, ac in præſcriptionibus † neceſſe ſit, tempus eſſe per- 33.
fectè completum, ita ut de momento ad momentum com-
putetur, *gloſſ. in l. 3. §. minorem ad verb. momentum. De mi-*
norib. per l. in uſucapionibus. De uſucap. l. in uſucapione in princ.
de diverſ. & tempor. præſcript. l. in omnibus temporalibus. De
action. & punctualiter probari debet, quia eſt de ſubſtan-
tia præſcriptionis. *Cepoll. de ſervit. juris paſcend. n. 16.* Ter-
tiò, quamvis † unus ruſticus prohibitus eſſet, & voluntariè
acquiſiviſſet; non tamen propterea contra totam univer-
ſitatem jus negativum eſſet præſcriptum; Cum aliud ſit
univerſitas, aliud unus, vel ſingulares homines de univer-
ſitate *l. ſicut 7. § ſi quid.* Quod cujusq; univerſ. *Bart. in l.*
aut facta § nonnunquam n. 3. & 4 ff. de pœn. Et factum unius
univerſitati nocere non debeat *Bart. in d. l. aut facta §. non-*
nunquam n. 8. de pœn. Et præſcriptio † contra unum acqui- 34.
rentem inducta, non noceat alteri, qui non ſit in eâdem
causâ vel facto *l. ſi ædes 31. ubi gloſſ. & Bald. de ſervit. urb. præd.*
ubi ipſe JC. utitur hoc argumento, quod ſicut pactum u-
nius non nocet aut prodeſt alteri, ita nec præſcriptio. Sunt

35. †enim præſcriptiones, ut iniqvum præſidium, *in authen.*
ut eccleſia Rom. odioſæ & ſtrictiſſimi juris, eoq; nec ad alias
perſonas aut res extendendæ. *c. auditis, & cum olim de*
præſcr. ubi Cardin. in princip. eod. tit. Innocent. cap. tua. in fin. de
dec. Schurff. latè conſ. 86. ad clare, n. 9. cent. 2. Zaſ. Conſil. 16. circa
36. *n. 53. volum. 2 Pariſ. Conſil. 114. n. 24. 25. vol 1.* Quare † ſicut
poſſeſſio & uſurpatio certorum hominum de univerſitate
non acquirit nec præſcribit univerſitati jus ſervitutis, ſi
appareat, quòd univerſitatis nomine poſſederint, ut permulta
37. probat *Cepolla de jure paſcend. n. 25. 26 27.* nec in † præſcriptionibus
quicquam privatorum factum prodeſt univerſitati,
vel in acquirendo vel conſervando jure. *Montan. in tract. fin. regund. cap. 2. n 9. per l. ſicut. quod cujusq; univerſ.*
cum aliis per eum allegatis. ita contrà unius hominis patientia,
& quod ille acquieverit in prohibitione ſibi facta, non
debet nocere univerſitati, ut contra illam ex eo debeat
videri jus negativum eſſe præſcriptum. & ex doctrinâ
contrariorum, & quia actus particulares hominum de universitate
universitati ut non prodeſſe ita nec nocere debent
in præſcriptionibus. *Bald. Conſil. 373. in princ. vol.*
Corn. conſil. 133. Capo n. 29. & conſ. 148. viſo in fin vol. 1 & conſ.
& in hac vol. 4. & conſ 294. multa vol. 3. Pariſ. conſ. 27. n. 73. vol.
Montan. tract. fin. regund. cap. 72. n. 4 & 5. pro quo facit doctrina
Bald. in l. 2. n. 42. C. de ſervit. ubi pluribus firmat, quod
38. † unus de collegio vel univerſitate non poſſit jus vel [illegible]
ſeſſionem, nomine univerſitatis per ſuam pat[illegible]
negligentiam perdere. Quia non habet poſſeſſionem
univerſitatis, ſed illa ut ſingularis perſona utitur, e [illegible]
nec perdere illam poteſt & *poſt n. 52. & 53.* firmat, qu[illegible]
præſcriptionibus non fiat extenſio de perſona [illegible]
nam, conſtat autem & univerſitatem perſonam [illegible]

tas

tare Barth. in d. l. aut facta §. nonnunquam. n. 2. & 3. de pœn. l. proponebatur. de jud. l. an uſuſfructus. De uſufruct.

Ex quibus evidenter liquet, etiam hac in parte intentionem Domini ſatis juridicè fundatam eſſe. Quæ licet non eſſet tam benè fundata, tamen ex eo juvaretur, quòd Comites non ritè proceſſerunt, deſtruendo molam & aggerem jam perfectè ædificatum. Hoc enim non debuerunt facere & attentare in diſtrictu & territorio alieno. Etſi enim † Dominus in ſuo injuriâ ædificatum 39. ab alio poteſt ruinare & deſtruere; non tamen in alieno, ſed debet agere cum eo, qui fecit, ſibi ita jus habendi non eſſe. *l. quemadmodum § ſi protectum ubi Bald. ad L. Aquil.* maximè nullâ operis nunciatione ante completam ſtructuram factâ. Nam † operis novi nunciatio & ejus effe- 40. ctus non pertinent ad opera jam facta, ſed ad futura & ideo in factis agi tantum poteſt actione, quod vi aut clam. *l. 1. §. 1. ubi DD. de nov. oper. nunc.* Hoc autem interdictum non datur contra poſſeſſorem, qui in ſuo ædificavit. *Jaſon. in d. l. 1. §. 1 n. 15. per doctrinam Bart. n. 1. & 2. poſt gloſſ. in l. 1. § 1. ff. quod vi aut clam.* Quare tantum abeſt, ut Comites demoliri privata authoritate potuerint molendinum jam ædificatum, ut ne quidem actionem habeant ad impetrandam operis hujus demolitionem, niſi probent in ſuâ atq; ita non in alienâ poſſeſſione dictum Dominum ædificaſſe, id quod nunquam probare poterunt. Imo ipſe Dominus, tanquam per vim ſua poſſeſſione ſpoliatus, rectè ab illis interdicto recuperandæ reſtitutionem ejus, quod vi ablatum eſt, ante omnia poſtulare poteſt, ut in ſequente quæſtione declarabitur.

Qvarta Qvæſtionis In[illegible] matio.

De quarta iſta quæſtione minus nunc eſt laborandum, cum nondum ad judicium ſit perventum, & adhuc incertum exiſtat, an & quando eo perveniri poſſit, quia res ſtat adhuc in terminis amicabilis Compoſitionis, & etiamſi eò perveniret dubium adhuc eſt, uter litigantium actoris & rei partes ſuſtinere debeat.

Breviter tamen me expediendo, exiſtimo ſi eveniat, ut dictus Dominus agere & actoris partes ſuſtinere habeat neceſſe, utiliſſimum fore, quoad juriſdictionem dicti pagi & aquæ per eum currentis, de qua ei controv[illegible] movetur, item quoad jus piſcationis, & rectè poſſe ab eo intentari & cumulari confeſſoriam una cum interdicto re-
41. tinendæ. Etſi † enim in corporalibus judicium proprietatis cum poſſeſſorio retinendæ non poteſt cumulari:
† Jaſon dicens hanc † eſſe communem *in l. naturaliter §.* [illegible] *n.134. & ibidem Caraſ. reg. 14 n.15. de acq. poſſeſſ.* tamen in aſſerendis juribus incorporalibus conſtat, utrumque rectè conjungi: *Bart. n.18. Jaſon n.152. Caraſ. prædi. loc. n.26 in d.* [illegible]*turaliter §. nihil commune, per l. ſicut. § Ariſto. ſi ſervit. vend.* [illegible] *1. poſt princ. ff uti poſſid.* Quia ceſſat hic ratio contrarietatis, quando poſſidenti detur confeſſoria in juribus inco[illegible]ralibus, licet rei vendicatio poſſeſſori non detur in corporalibus, *§ eq. ubi late Jaſon. n.40. cum ibi allegatis In* [illegible] *de* [illegible]*ction.* Et poterit quidem jus Confeſſoriæ juſtificare [illegible] tulum emptionis inveſtituræ, præſcriptionis, & a[illegible] quæ ſupra adduxi, poſſeſſorium verò judicium ex eo, [illegible] actus poſſeſſorios, tam in pago quàm in aqua exercere
42. poteſt allegare & reprobare, per quos † docere poterit, ſe anti-

antiquiorem in his poſſeſſionem habere quàm Comites, id quod ſufficit ad victoriam in judicio retinendæ *l. licet de probat. Bart. in l. 1. §. quod aut. n. 14. & 15. ff. uti poſſid. Bald. in l. ordinarii n. 10. C. de rei vend. Jaſon. in d. §. nihil commune num. 58. Franc. Balb. in repet. l. celſus n. 48. de uſucap. Deciſ. Neapolit. 327. n. 2. Alexand. conſil. 6 circa volum. 3. & conſ. 103. Super. n. 1. volum. 7. Ferrar. in form. turb. poſſeſſ. verb. hodie tenet. n. 2. 3 4. Henning. God. in conſ. feud. 15. quidam n. 7. & 8.* Et† quoad confeſſo- 43. riam ſufficit etiam præſumptive dominium probari ex poſſeſſione *l. 2. ubi Bald. l. 4. C. de probat.* Quoniam de eo tantum incidenter hic diſceptatur, *gloſſ. l. ſicuti §. ſi quæratur ſuper verb. poſſeſſiones in fin. ſi ſerv. vin. vend. Bart. l. quidam in fin. poſt gloſſ. de condit. inſert. Angel. §. æque. n. 13. Inſtit. de action. Caſtrenſ. l. ſi de vi in princ. ff. de judic.*

In quæſtione autem deſtructi molendini, interdictum recuperandæ *ex Canon. redintegranda.* puto commodiſſimè poſſe intentari. Nam cum hujus molendini ædificationem Comites & alii non impediverint initio per operis novi nunciationem, ſed conſtitui & exædificari permiſerint; & cum illud ædificatum ſit in diſtrictu & ſolo Domini, ac in aqua, quæ juris præſumptione ac ratione ſoli ejus eſſe intelligitur; dubitari non debet, quin Comites, qui hac in parte ſibi privata authoritate jus dixerunt, & violenter opus abſolutum interciderunt & deſtruxerunt, teneantur de vi & ſpoliatione; quare illo reſpectu utiliſſimum videtur, ut† ex Canon. *redintegrandæ* 44. *ad reſtitutionem*, agatur; quod remedium in hac materia eſt utiliſſimum ac locupletiſſimum, ut res ipſa & DD. teſtantur *Specul. de reſtit. ſp. §. 5. n. 11. m. 13. P. ner. in c. cum ad ſedem num. 25 & 27. cum ſeq. de reſt. ſpoliat.* dicens† hanc com- † munem, *Angel. in §. quadrupli. n. 24. Inſt. de Action. Ferrar. in* *lib. cauſ. ſpol. poſſ. in princip. n. 6. 7. Alexand. conſil. 117. viſo num. 1. & 4. vol 2 Henning. God. late in conſil. 2. de Interdict. reſtit. incip. omiſſis n. 7 8. cum ſeq* & in eo poterit etiam jus proprietatis ac dominii, ſeu juris petitorii, ut in reliquis interdictis incidenter deduci. *Ferrar. in lib. turbat. poſſeſſ. verb. ad ceſſandum n. 2 cum ſimilibus.* Ac idem judicium poſſeſſorium ex Canone Redintegrandâ etiam contra dominum feudi (ſicut reſpectu quorundam feudorum Comites pro Dominis Dominus recognoſcit.) Vaſallo datur; licet interdictum unde vi non competat. *l. 1. §. interdictum hoc. Cum ibi notat. ff de vi & vi armat.* Nam ſublatâ mentione violentiæ, & ſalvo honore Domini poteſt impunè Vaſallus conqueri, ſe a Domino eſſe ſpoliatum *Bald. num. 3. Alvarot num 3. & 4 Iſern. num. 6. & 7.* † & † communiter feudiſtæ *in c. 1. § ſi vero de milit. Vaſall. qui contumax eſt. Jacob in tract. feud. ad verb. & dicti Vaſalli. num 7. & 8 Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1 § 1. gloſſ. 4. num 40*

41 Quanquam poteſt & officium judicis extra ordinem implorare, ne impediat reus & perturbet uſum aquæ vel jurisdictionis, quem ante actor habuit. *Specul. de cauſ. poſſeſſ. & proprietat. §. 2. num. 19. per l. de uſu aquæ. de var. & extraord. cognit.*

(Matth. VVeſenbec. Part. IV. conſil. 197.)

CONSILIUM V.

In cauſa Mayntz / contra Hanau / das Marck-Schif auff den Meyen-Strom betreffend.

Epitome.

I. Elector Moguntinus aſſerit, vigore Regalium jus navigii & ſalvi conductùs, ſeu Schiff-farth und gleydliche Obrigkeit auffm Mayn-Strom ab utraq; ripa, ſo wohl auffm Hanauiſchen als Mayntziſchen Leyn-pfad des Mayn-Stroms/ ſibi in ſolidum competere.

II. Contra Comes in Hanavv titulò inveſtituræ Feudi ac Regalium in ea ripa, quâ Mœnus Comitatum alluit, prædicta jura ſibi vindicare nititur; maximè, cùm commercia Juris Gent. & libera ſint, ac in flumine publico cuilibet navigare liceat.

SUMMARIA.

1. *Commercia de jure gent. libera, & numero 2.*
3. *Viarum publicarum uſus ad omnes de jure Gent. ſpectat.*

4. Navigatio in flumine publico omnibus permiſſa eſt jure Gentium; proindeq́; non requiritur licentia Principis, num.5.

6. Flumina publica Regalibus accenſentur.

7. Flumina communia usq; ad dimidium alvei territoriis utrinque circumjacentibus: Limitatur nu. 30.

8. Flumina quoad univerſale dominium ſunt propria Cæſaris & Imperii, quoad particulare illorum Dominorum, per quorum territorium fluunt.

9. Dominium & juriſdictionem habens in terra, cenſetur quoq; illud habere in mari terræ adjacenti; & quidem per centum milliaria, num.11. & nu.13.14.

10. Delinquens in mari propinquo alicui civitati, in ea debet puniri, & num.12.

15. Mare & portûs maris regulantur ſecundum ſtatuta populi, cui adhærent.

16. Principi, ex juſtis cauſis (quarum duæ recenſentur nu.22. & 23) in flumine publico navigationem prohibere eo & impedire licitum, hoc num.19. & 21.

17. Interdictum, ut in flumine publico navigare liceat, de privatis intelligendum, ut ſcil. per illos navigare liceat.

18. Maris imperium præſcribi poteſt.

20. Ædificare in flumine publico, quando liceat?

24. Dominus exteris ex cauſa ingreſſum ſui territorii prohibere poteſt.

25. Jus Ancheragii Principis eſt, & de Regalibus, num. 27.

26. Albergum quid?

29. Princeps qui navigationem poteſt prohibere, multò magis poteſt reſtringere.

30. Mandatum in Camera Imperiali ab Hanaw extractum wegen deß verwüſteten und verſenckten Marck-Schiffes.

32. *In conſtitutione pignerationis, quæ res dicatur innocens & tertia?*

SO viel aus Verleſung der zwiſchen dem Hochwürdigſten Fürſten und Herrn / Herrn **Johann Schweickharden**/ Ertz Biſchoffen zu Maynz/ Churfürſten / ꝛc. Meinem gnädigſten Herrn/ und dem Wolgebohrnen Herrn/Herrn **Philipps Ludwigen** / Graffen zu Hanau Müntzenberg/ etc. eingangenen und mir zugeordneten Wechſel- und andern Schreiben zu vermercken/ wird dis fürnehmlich geſtritten/ daß Höchſtermeldter mein gnädigſter Herr dahero dem Herrn Graffen einig ordentlich Marck-Schiff anzuſtellen/ auch gleidlich und andere Obrigkeit auff dem Mayn-Strom zu exerciren verſtatten wil / daß Ih. Churfürſtl. Gn. über den Mayn-Strom / Krafft habender Käyſerl. Regalien/ dergleichen jura einzig und allein zu exerciren/ und Hanau allererſt umb das Jahr 1597. wie von demſelben contra factam novi operis nunciationem die Stadt Hanau erweitert worden/ ſich einer ſolchen Schiff-Farth und darbey des Geleythes neulicher weiſe angemaſſet habe/ Hanau aber vermeinet ſein Beginnen damit zu behaupten.

Daß (1) die Commercia Juris Gent. & libera, alſo nicht zuſperren. (2) Die Flumina publica und darauff die navigationes männiglichen erlaubt. (3) Daß Hanau von der Käyſerl. Maj. ſeine Graff- und Herrſchafften mit allen Regalibus zu Lehen trage. (4) Daß der Mayn-Strom ſeine Herrſchafften ebenmäſſig berühre/darumb ihme die Jurisdiction und Regalia ſonderlich an der Seiten / da dieſelbe an den Mayn angräntzet und ſtoſſet/zugehörig ſey.

§. Welche rationes keiner geringen importantz und Erheblichkeit zu ſeyn erſcheinen.

§. Dann nicht allein in jure communi verſehen / daß
die commercia Juris Gent. und libera ſeyn/ *l. ex hoc jure ff. d.*
2. *J. & J. Rol. a Vall. conſ. 32 num. 61. vol. 4.* Beſondern es iſt
auch in deß H. Reichs Abſchied de Anno 1555 §. Setzen
demnach ꝛc. außdrücklich verordnet/ daß keiner dem andern
den freyen Zugang der Proviant, Nahrung/ Gewerb ꝛc. abſtricken
noch auffhalten ſoll.

3. §. Nicht weniger wird das andere fundamentum,
quòd uſus viæ publicæ & fluminis publici jure Gent. communis,
ideoq; neutiquam prohibendus ſit, vom *Marco Anton.*
Peregrino in tract. de jure Fiſc. l. 1. c. 1. num. 22 Joann. Petr.
Surdo conſ. 321. num 39 & ſeq. bewehret.

4. Et navigationem publicorum & navigabilium fluminum
omnibus eſſe communem, ex jure Gent. tradit.
Jaſon in l. quominus num. 9. ff. d. flum. Nicol. Everhard. Præſ.
conſil. 3. nu. 2 & conſ. 90 n. 1. Molinæ conſ. 14 n. 2. (ubi loquitur
de trajectu Rheni) nec impediri poſſe evincit *l. un. ff. ut in*
a *flum. publ. navig. lic. Elbert Leonin. conſ. 1. n. 4.* quod & firmat
Surdus d. conſ. 321 n. 33. & ſeqq. ubi latè firmat, flumina aſpectu
uſus navigandi non ſpectare ad Principem. Quod
5. & voluit *Afflict. in c. 1 verb. flumina in pr. quæ ſint regal.* Accedit
Petr. Heig. lib. 2. quæſt. jur. q. 40. n. 125. Eaq; de cauſa non
requiri licentiam Principis, ut quis mari, portu, fluminibusq;
utatur, ait *Roderic. Suareʒ alleg. 17. n. 8.*

§. So wil auch das dritte fundament für ſich glaublich
ſeyn/ daß Hanau ſeine Lehnbahre Graff- und Herrſchaften
von der Käyſerl. Maj. mit allen Regalibus recognoſcire/
und dahero conſequenter die Waſſer-Ströme/ weiln dieſelbe
6. ihren Fluß durch ſein Land nehmen. Cùm notiſſimi
juris ſit, flumina publica regalibus accenſeri, *d. c. un. quæ ſint*
Regal. & ibid. Dd.

§. Ob

§. Ebener Geſtalt hat das vierdte fundament bey denen
Juris Interpp. ſeinen richtigen Außſchlag. Cùm tralatiti-
um ſit, communia eſſe flumina inter duo territoria exi- 7.
ſtentia, usq; ad dimidium alvei utrinque vicinantium.
*Franc. Marc deciſ. Delphin 337. n. 12. part. 2. Boer. conſ. 24. num. 15.
Chaſſan. in conſuetud. Burgund. rubr. 13 §. 2. in pr. n. 21. Samſon. in
conſuet. Turonenſ. des ſucceſſions art. 4 in pr. Loſſ. in pract. tit. d.
aqu & flumin. 15. flumin. d. Ruben conſ 49. num 4. ubi plures cu-
mulat volum. 1. Valent. Forſter. de Juriſdict. Rom. part. 2 annot. ad
l. 4. ſect. 2 num. 16. Hartm. Piſt. lib. q. 18. n 8.*

§. Et quamvis flumina navigabilia quoad univer- 8.
ſale dominium ſint Cæſaris & Imperii; tamen quoad par-
ticulare, cenſentur illorum Dominorum, per quorum ter-
ritorium transeunt *Martin Laudenſ. d. Princip. q 438 Jo-
an Martin. Rimmald. conſ. 197. n. 19. & conſ. 444 nu. 1 Joan. Franc.
Ripa in l. quo minus n. 36 ff de flum. Joan Bapt Aymus d. Allu-
vion. l. 1 c. 15. nu. 12. Petra de jure quæſit. non toll. c. 7. n. 22 Hartm.
Piſt. d q. 17. n 7. l. 4. Hieronym. a Monte d. Finib. reg c 69 n. 9. Cor-
ne. conſ 63. n 7. vol. 2. Bertazzol. in Tr clauſular clauſ 20. gl 28. n. 2.*
ubi dicit. Flumina ſtatim, quod intrant territorium Prin-
cipis vel civitatis, ſive Domini Juriſdictionem habentis,
efficiantur illius, citatque inter alios *Boerium deciſ 312 n 41
& ſeq. Guid Pap. deciſ 177 Cardinal. Thuſc. in lit. M. concl. 56.
Garz. Maſtril. deciſ 17. n. 38. lib. 1.*

Sicut etiam, qui habet dominium & Juriſdictionem 9.
in terra, illud etiam habere intelligitur in mari terræ ad-
jacenti, *l. nu. C. d. claſſ. L. XI. ubi Dd. Capolla de ſervit. ruſt
præd c 26 n. 12.* Ita ut delictum in mari adjacenti commiſ- 10.
ſum poſſit punire *Tiber. Decian. in Tr. criminal. l. 4 c. 17. n. 29.
Franciſc Caldas conſ 23. n. 7 Roderic. Suareſ allegat 17 n. 2. & 3. Ge-
org. d. Cabedo deciſ. 46. n. 3. part. 2. Nicol. Everhard. junior. conſ. 1. n.*

11. 150. vol 2. Marc deciſ. 272. n. 2. p. 2, Paccian. conſ. 3. Et quidē usq; ad centum milliaria. *Petr. Bellaga in ſpeculo Principum rubr. 10. in pr. Marc. deciſ. 110. n. 12 part. 3.* (qui ſubjungit *n.* 13. quòd in mari alto ſolus Imperator habeat jurisdictionem) *Hieron. d. Monte d. Tr. d. fin. regund. c. 7 n. 12. Cacheran. deciſ. 155. n. 2.* 12 *Jo. Bodin. d. Rep. l. 1 c. 10, mihi f. 267,* (ubi tamen 60. milliarium tantum meminit) & ante hos *Cepoll. d. c. 26. n. 17. noviſſimè Valentin. Forſter. d. tr. part 2. annotat. ad l. 4. ſect. 1. n. 58. Vincent. d. Franchis deciſ. 142 n. 6,* (ubi etiam dixit, quòd delinquentes in mari, debent puniri per eum, qui habet jurisdictionem in territorio adjacenti & propinquiori, tanquam, quod delictum ſit commiſſum in ejus territorio, poſt *Bartol. in d. l. un. C. d. claſſib.*) *Henric. Bocer. d. Regal. c. 2. n. 145. in fin. Caldas d. conſ. 23 n. 7.*

13. §. Indeq; & mare de diſtrictu dicitur. *Petr. Gerhard. d. Petra Sanct. ſing. 15. Cepoll. d. c. 26. n. 28.*

14. §. Etſi enim mare non ſit in alicujus territorio, vel dominio, eò, quod jure Gent. diviſum non ſit, ſed omnibus pateat; tamen maris partes ejus civitatis cenſentur, quæ proxima eſt. *Petr. Greg. Tholoſ. in Syntagm. Jur. univerſ. l. 1. c. 3. n. 5. Camill. Borell d. Regis Catholici præſtantia c. 46.* 15. *n. 214.* Ita mare & portus maris regulantur ſecundum ſtatuta populi, cui adhærent, *Velaſc deciſ. 182 n. 15. & ſeq.*

§. Hingegen wird ex parte höchſtermeldter J. Churf. Gn. wie oben angerühret/ dis hauptſächlich eingewendet/ daß ſie von der Käyſerl. Maj. und dem H. Reich den Maynſtrom als ein hohes Regal, ſamt der gleichlichen Malefiz und anderer Obrigkeit zu Lehen trage.

16. Da nun dis mit den Käyſerl. Inveſtituris ohnfehlbar zu erweiſen wäre/ alsdann möchte Jh. Churf. Gn. Intention damit zu juſtificiren ſeyn/ quòd ab eo, qui Regalia in terri-

torio habet, navigatio ex juſta cauſa prohiberi poſſit. *Zabarell. Cardinal. conſ. 38 n. 5.* Nicol. *Everhard. Jun. conſ. 9. num. 34. & ſeqq. l. 1. Jacob. Thoming. conſ. 28. n. 33. Heig. d. 2. q. 40. num. 37. Stracha d. navigat. n. 6. Hartman. Hartm. l. obſ. pract. tit. 46. obſ. 5. Rauchbar. lib. 2 quæſt. jur. 21. n. 15.*

17. §. Ideoque interdictum illud, ut in flumine publ. navigare liceat, poſt Br. exaudiunt, ſiquis à privato prohibeatur, non etiam ab eo, qui jura Regalia habet. *Petr. Gregor. Tholoſ. d. lib. 1. c. 4. n. 1. Marc. deciſ. 285. n. 1. part. 1. Thoming. d. l. n. 33. & conſ. 39. n. 18. & ſeqq. Boſſ. d. flumin. n. 3. Peregrin. d. tit. 1. n. 20. poſt Br. in rubr. ff. ut in flum. publ.*

18. §. Wie dann auch die Veneti in mari Adriatico (cujus Domini præſcriptione effecti ſunt, *Marta d. juriſdict. part. 1. c. 33. n. 25. Vaſq. 2 illuſtr. controverſ. c. 89. n. 15.* Nicol. *Everhard. Jun. d. conſ. 1. n. 150. vol 2. Matt. Laudenſ. de Principe q. 123. & q. 352.*) andern die Schiff-Farth niederlegen koͤnnen / davon 19. *in d. l. quominus, n. 41. ff. d. flum. Angel. conſ. 290. Stracha d. tit. d. navigat. n. 2. Capoll. d. c. 26 num. 7. Vaſq. lib. 2 illuſt. controv. d. c. 89. n. 16.* qui & addit *n.* 17. jus navigandi ſecundum DD. ibi allegg. eſſe Regale, etſi hoc poſtmodum improbet idem *Vaſq. ibid. n. 30. & ſeqq.*

§. Seytdemahl aber obgeruͤhrte pro & contra eingefuͤhrte fundamenta mehr das petitorium, als das poſſeſſorium beruͤhren/ hat man ſich ex parte hoͤchſtermeldter Jhr. Churf. Gn. dahin am meiſten zu bearbeiten. Ob die poſſeſſion vel quaſi horum Regalium, & alios, quantumvis flumen hoc publicum eorum territorium alluat vel contingat, ab uſu talium jurium arcendi, &c. dargethan werden koͤnne. Bevorab/ daß die præſumtio libertatis fuͤr Hanau ſich erzeigt.

§. Alſo iſt auch diſſeits zu beſcheinen/ daß keiner in dem

Mayn Eisbrecher ohne conſens und Bewilligung ſencken möge.

§. Wiewohl diſe probatio zum Theil damit zu erſtatten/ da man zuförderſt beybringen könte / daß in ſpecie der Mayn-Strohm in den Churfürſtlichen Lehn-Brieffen begriffen wäre. Nam inveſtitus a Principe ſummo de loco & flumine cenſetur loco ſummi Principis. Et ejus licentia requiritur, ſi alius velit in flumine fabricare. *Joan. Marian Riminald. conſ. 197 n. 20. qui ibid. etiam n. 30.* ſubjunxit, flumen publicum conceſſum alicui ab Imperatore cenſeri
20, privatum, & non poſſe quem in flumine publico ædificare, vel quid immittere, niſi auctoritate Principis, *text. in l. 2. §. ſi quis ff. ne quid in loc. publ. Hippolit. Riminald. conſ. 81. n. 1. Thoming. d. conſ. 28. n. 35.*

§. Es wird von Hanau in dem am 26. Aug. Anno 1607. ſub num. 64. an Ih. Churf. Gn. außgefertigten Schreiben vorgegeben/ wie dieſe Sach nicht neu / ſondern vor funffzig Jahren geſtritten worden/ derowegen wie es hierum eigentlich beſchaffen/ mit Fleis zu erkundigen / inſonderheit aber dem Protocollo, ſo vermuthlich bey Auffrichtung des Steinheimiſchen Vertrags Ann. 1598. iſt gehalten worden / nachzuſehen ſeyn wird.

§. Einmahl weiln ſich Hanau damahls des Marck-Schiffes begeben/ wird man demſelben / aller Vermuthung nach/ ſeinen hierunter vorgehabten Unfug mit unbeſtändigem Bericht zu Gemüth geführt haben.

§ Wann nun Ihre Churf. Gn. mit dem poſſeſſ. gefaſt auffzukommen/ hätte man ſich mit oben Gegenwürffen nicht lang auffzuhalten/ ſondern dieſelbe zu des, Petitorii Ausführung zu verweiſen/ und allein in eventum auff nachfolgenden Schlag kürtzlich abzulenen.

§. Daß erſtlich Ih. Churf. Gn. die commercia gar nicht zu hemmen/ ſondern vielmehr zu befördern gewillet wären/ zu dem Ende ſie ſich anerboten zu Steinheim ein Marck-Schiff anzuſtellen/ allein daß Ihr. Churf. Gn. ſub prætextu libertatis commerciorum ihre habende hohe Churf. Regalia und jurisdiction auff den Maynſtrom ſolten ſchwächen/ und Hanau der Geſtalt zu Abbruch derſelben eine jurisdiction erſchleichen laſſen/ das würde J. Churf. Gn. bey dero Käyſ. Maj. und dero höchſtlöbl. Ertz-Stifft unverantwortlich ſeyn. Man habe auch ex parte Hanau auff den zweyten Schein-Grund ſich mit Beſtand nicht zu lenden / zumahl daß Ih. Churf. Gn. die Schiff-Fahrten nicht præciſè und indiſtinctè, ſondern mit der condition verboten/ da Hanau oder deſſen Unterthanen in des Grafen Nahmen der Schiff-Farth und, darbey des Geleytens und andern nachgrifflichen Eintrags auff dem Chur-Mayntziſchen regaliſchen Maynſtrom ſich unterziehen/ und J. Churf. Gn. vor dero Obrigkeit und Geleits-Herrn nicht erkennen/ noch andere Schuldigkeit leiſten würden. So lang daſſelbe geſchicht / und Hanau durch ſeine vermeinte Schiff-Fahrten eine ſondere Superiorität und Regal zu erzwacken ſich anmaſſet/ haben J. Churf. Gn. zu Handhab dero poſſeſſion vel quaſi denſelben abzutreiben gut Fug und Urſach.

Cum ex juſtis cauſſis, & ſi Domini Territorii interſit, 21.
prohiberi poſſit navigatio, quales per modum exempli
duas inſinuat *Afflictus in cap. 1. verb. viæ publicæ.* Quæ ſint 22.
regal. puta, quando Domini territorii intereſt, ne ejusdem
ſecreta exteris innoteſcant; It. ſi ſuſpicetur, ſibi damnum
inferri, quod fortè fieret, quando multitudo tranſire,
ditionemq; invadere vellet; quod etiam admittit *Sardus
d. conſ. 321. n. 42.* 23.

24. §. Idq; inde etiam confirmatur, quod Dominum Juriſdictionis poſſe exteris ex cauſa ingreſſum ſui territorii prohibere, non pauci exiſtiment. *Rum. conſ. 28. n. 15. vol. 1. Stephan Bertrand. conſ. 61. n. 4. & ſeq. vol. 1. Albert. Brun. conſ. 204. in pr.*

25. §. Ita & hodiè anchoras alienis littoribus ſine Prin-
cipis conceſſione non licere injicere, ex aliis probat *Bo-*
26. *din lib. 1. de Rep. c. 10 mihi fol 268.* utcunque eadem olim juris
Gent. fuerint. Et pro Albergo (quod accipio de ſta-
tione navium) ſolvi jus Anchoragii innuit *Afflict. in d. c. 1.*
verb. Portus num. 2 in fin.

27. Cujus juris Anchoragii, & quòd ſit de Regalibus,
meminit *Roman. conſ. 271. in pr. & n. 2. ibi Paſſagia. Marin.*
Freccia d. Feud. l. 1. de officio Admirati maris n. 22 fol. 58 qui &
jure portulaniæ vel exituræ ſubjiciunt. De quo etiam
vid. *Sigismund. Loffred. conſil 24 in pr. Joann. Vincent. d. An-*
ſing. 587. Carol Tapia in l fin. part 1. cap. 2 numer. 5 ff d. conſtit.
Princip. Camill Borell ad Petri Bellugæ Speculum Principum rubr.
28. *d. Cura lit. I. in verb. Imperium*, ubi dixit, quod Dominus ter-
ræ, in qua eſt portus, non poteſt exigere jus exituræ vel
jus Anchoragii, cùm ſit de Regalibus, non ſpecialiter à
Principe expreſſum fuerit, quia cenſetur reſervatum, poſt
Roman. d. ſupra loc.

29. §. Sed & ſuprà oſtenſum eſt, eum, qui Regalia habet, navigationem poſſe prohibere tantò magis ex [illegible] ſtringere vel limitare. Quia plus eſt abſolute [illegible] jubere, quàm formam & modum dare. *Surd. conſ. 174 num. 6.*

§. Betreffend das dritte Hanauiſch fundament [illegible] ſolches von Ihr. Churf. Gn. in dem *ſub num.* [illegible] eygen Schreiben ſelbſt durch die güldene Bull wiederlegt/ [illegible]

derlich *nu. 11.* lauter verſehen/ daß andere Perſohnen was Weſens und Würdigkeit auch ſeyn/ Recht/ Gnade/ Freyheiten ꝛc. der Freyheiten / Recht / Ehr oder Herrſchafften der Churfürſten deß H. Reichs in keinerley Weiſe Schaden thun ſollen/ addita clauſula caſſante & irritante, &c.

§. Auff das vierdte fundament zu antworten / findet daſſelbe in dubio ſtatt/ dieweil dann Ihr. Churf. Gn. mit dem Regal des Waſſer Stroms ab utraque ripa belehnet / auch ſo wohl auff dem Hanauiſchen als Maynziſchen Leinpfad die Jurisdiction und Geleites Gerechtigkeit bishero allein exercirt, So kan Hanau aus dieſer tradition keinen Vortheil ſchöpffen/ *juxta Franciſc. Marc. deciſ. 333. n. 12. p. 2.* ubi dixit Et caſu flumen exiſtens inter duo territoria non eſſe commune, quando alter Dominus poſſidet et illud in totum dominando, vel niſi eſſet flumen privatum alteri domino tantum. 30.

§. Nach dem aber Hanau ein Mandatum auff die Pfandung wegen des verwüſteten und verſenckten Marck-Schiffs (ſo nicht pro re nocenti & litigioſa, ſondern viel mehr innocenti & tertia) weiln es in pignorati vel ejusdem ſubditi bonis geweſen/ (quod ſufficit *Gail. d. Pignorat. obſ. 4. n. 4.*) anzuſehen iſt) immittelſt ausgebracht / und dieſe exceptiones uti longe altioris indaginis & petitorii judicii, in dem hochbegünſtigſten puncto partitionis wenig fürträglich ſeyn. Stehet zu beſorgen/ daß Dn. Judex zur partition-Urtheil ſchreiten mögte. Hierum und damit J. Churf. Gn. nicht den partibus actoris in puncto cauſalium mit beladet/ wird man omnibus modis dahin trachten müſſen/ daß in der von Ih. Churf. Gn. contra Hanau auff die Pfandung erworbenes Mandat Sachen/ einen Bambergiſchen Schiffmann im Churfürſtlichen Maynziſchen Geleid pfändlich ange- 31. 32.

genommene zweene Reichs-Thaler und einen halben Gulden betreffend/ vor allen Dingen die paritión-Urtheil heraus gepreſſet/ und Hanau ad productionem cauſalium ſub comminatione perpetui ſilentii angeſtrenget werden möchte. Auff welchen Fall/ wann ie Ihre Churfürſtliche Gnaden die paritión aufferladen werden ſolte / dieſe Mandat-Sache in puncto citationis dahin gezogen werden könte.

§. Welches ich alſo zu fernern Nachdencken unterthänigſt/ iedoch auff männiglich Verbeſſerung anzeigen wollen. Actum den 30. Maji Anno 1611.

Thomæ Merckelbach I (apud Klock. vol. 1. conſ. 5.)

CONSILIUM VI.

Utrum habenti jus piſcandi in flumine publico, poſſint definiri certa inſtrumenta, quibus utatur?

SUMMARIA.

1. *Inferior a Principe, & ita ab Imperatore, non poteſt alicui auferre rem ſuam, etiam ex cauſa.*
2. *Reges, Duces, Marchiones & Comites, in terris eorum videntur eſſe Principes.*
3. *Duces & Marchiones Romani imperii ſunt perpetui.*

4. *Quicquid Principi placet, lex eſt.*
5. *Princeps ex juſtâ & legitimâ causâ, poteſt alicui auferre rem ſuam, & dare alteri.*

DOMINI noſtri JESU CHRISTI auxilio humiliter implo-
rato, caſus talis eſt; Quædam communitas habuit jus
piſcandi in flumine publico, & illo jure uſa eſt, per inſoli-
ta & inconſueta inſtrumenta, Princeps ex juſta & ſuffici-
enti cauſa mandavit, ut talia inconſveta inſtrumenta pi-
ſcationis deponeret. Dubitabatur, an hoc Princeps
iſtius territorii facere poſſit, & deciditur quod ſic. Et
quod prædicta ſint juri & æquitati conſona, breviter ex
infra ſcriptis fundamentis patebit. Et pro clariori eluci- 1.
datione eorundem, eſt præmittendum, quod licet inferior
a Principe, & ita ab Imperatore, non poſſit etiam cum cau-
ſa alicui auferre rem ſuam, ſecundum Bald. enim *in l. 2.
C. de ſervit. & aqu. & in c. 1. ſi de inveſt. inter dom. & vaſall.
lis oria.* inquit, quod ſolus Princeps poſſit in ſuo reſcri-
pto mandare, facias ſic, ſed inferior a Principe debet man-
dare, facias juſtitiam, & allegat ad hoc *Innoc. in c. ſignificanti-
bus. d. offic. delegat.* Per quæ videbatur inferri, quod non li-
ceret Illuſtri Principi P. Duci P. tanquam inferiori a Prin-
cipe, id eſt, Cæſare, mandare ſubditis ſuis, & ita Conſulatui
in S. quod facerent deponi magnas & inſolitas excipulas,
und alſo die Groſſen Reuſen / Tamen Reges, Duces, Mar- 2.
chiones & Comites perpetui, in terris eorum videntur
eſſe Principes, pro tanto, quod regulariter omnia poſ-
ſint, quoad ſubditos eorum facere, quæ poſſet ipſe Im-
perator, & hoc in conſequentiam dictarum dignitatum.
Ita valde eleganter decidit *Paulus de Caſt. in conſ. 228.
incip.* Super primo dubio videtur dicendum *in penult. colum.*

verſ. concluditur ergo. cum ſequent. & loquitur ibi
Duce Mediolani, dicens, quod ex eo ſolo, quod fuit ſi
conceſſus Ducatus Mediolani cum aliis terris, inter
quas eſt civitas Pergami: & ſic, cum factus ſit in dictis ter-
ris Princeps perpetuus, non temporalis, cenſeatur in ipſum
translata in conſequentiam omnis poteſtas imperialis, in
terris præfatis, ut eâ poſſit uti, vice Imperii, cum Impera-
tor ibi nullam juriſdictionem exerceat per alium, quam
per ipſum Ducem &c. licet ſecus ſit in Domino tempora-
3. li. Duces autem & Marchiones Romani Imperii, ſunt
perpetui, & ipſi exercent in ſuis territoriis juriſdictionem,
& non Imperator, vel aliquis alius. Et [illegible]
quæ in Eccleſiarum. in 13. colum. in fine. de conſtit. ubi refert *Pau-*
lus de Caſt. in præallegato conſilio. Nota perpetuo, quia eſt
aurea limitatio, ad regulam tex. certè quæ habet, quod infe-
rior à Principe non poſſit, etiam ex cauſâ alteri auferre
rem ſuam. Et hoc idem pulchrè vult *Ang. Peruſ. in conſil.*
217. incip. In cauſâ accuſationis productæ per Philippum
filium, *in 2. col.* ubi in deciſione ad primum quæſitum, in-
ter alia utitur his verbis, quia Dominus Comes in terris
ſuis Princeps eſt, & Principis fungitur poteſtate: ideo ſi-
cut Imperator omnem cauſam delegat eſt plenitudine po-
teſtatis, eo, quod quicquid ſibi placet, eſt. *lex. l. 1. ff. de*
4. *conſt. Princip.* Ita & Dominus Comes poteſt, ſed Domi-
nus Comes præeſt civitati Mediolani, & ejus territorio
quo ipſe accuſatus ſe aſſerit oriundum. Ergò eſt ſ
tus ipſius Domini Comitis, & ſic Dominus Comes, tan-
quam ſuarum terrarum princeps, poteſt hanc c
5. ſubditi, ad libitum delegare, vel committere, Princeps au-
tem ex juſtâ & legitimâ cauſâ, poteſt alicui auferre rem
ſuam, & dare alteri. Et dicitur legitima & juſta ca

quasquando hoc fit propter publicam utilitatem, ita probatur *in l. item ſi verberatum. §. 1.* ubi fundus tertii datur ad uſum militibus, favore Reipubl. *ff. de rei vendic. l. Lucius. ff. de evict.* Et ad hoc facit text. valdè notabilis *in l. quod ſemel. in fine,* dum inquit, niſi ex cauſâ, id eſt, ſi ad publicam utilitatem reſpiciat reſciſſio prioris decreti. *ff. de decret. ab ordi. facie.* Et *Bald. in l. bene à Zenone. C. de quadrien. præſcript. in 1. colum. in verſic. de his tamen Imperator, &c.* dicit, quod etiam civitas pro pace habenda, poſſit concedere bona ſuorum civium, & allegat ad hoc notat. *Joan. Andr. & Innocent. in c. in noſtra. de injur.* Et in ſpecie notat *gloſſ. in c. conſtitutus in verbo, à quocunque,* quæ vult, quod etiam inferior à ſupremo Principe poſſit cum cauſâ jus ſuum alteri auferre, *de religio. dom. accedit gloſſ. 25. q. 2.* in ſumma. Et eſt ſine dubio, quod Princeps ex cauſa juſta & legitima, poſſit uni auferre rem ſuam, & dare alteri. Item, præjudicare juri alterius, ut *nota. per Dd.* ad longum, *in l. fin. C. ſi contra jus vel utilit. D. Jaſ. in l. Barbarius. in 6. col. ver. gloſſ. in verb. multò magis, cum ſeq. ff. de offic. præt. Canoniſt. in c. quæ in Eccleſiarum.* Ex quibus jam evidenter videtur inferri, quod non obſtante, quod urbs S. habeat dominium ſeu proprietatem im geſalzenen Waſſer/ & ita jus piſcandi, & quod quilibet rei ſuæ ſit arbiter, & moderator, *l. in re mandatâ. C. Mandat.* etiam abutendo eâ, *l. ſed etſi lege. § conſuluit. ff. de petit. hered.* quod nihilominus Illuſtriſſimus Princeps Dux P. qui in terris & ita in Ducatibus & Principatibus, fungitur vice ſupremi Principis, id eſt Imperatoris, & prætacta juſta, & legitima cauſa, & ita ob omnem utilitatem potuerit de jure ſubditis ſuis, & ita conſulari S. mandare, ut deponerent vel deponi facerent hujusmodi inſolita, & prius inaudita inſtrumenta, quod videtur procedere ſine omni ſcrupulo, in præſentiarum, cum per hoc non tollatur ſeu auferatur jus piſcandi ibidem b. & a., hic ut alii ſed ſolum illud jus certum modificetur, & reducatur ad priſtinum modum, & uſum piſcandi ibidem, ratione publicæ utilitatis, in favorem pauperum, & pagorum circumjacentium, ut ſcilicet non abutantur eo, ſed quod utantur eodem, prout antea conſvetum & ſolitum fuerat.

(Hieron. Schurpf. conſil. XVIII.

QVÆSTIO. VII.

Ob ein Fürſt in Haupt-Flüſſen/ Rhein/ Donau/ Necker etc. ſo durch deren vom Adel Oberkeit und Güter lauffen und flieſſen/ ſich der Lands-Fürſtlichen Obrigkeit anzunehmen habe?

SUMMARIA.

1. *Flumina inter Regalia numerantur, quæ conferuntur Principibus.*
2. *Quod in viâ publicâ, idem in flumine obtinet, ut nimirum ad medium usque fluminis vicino utrinque territorio competat Jurisdictio.*
3. *Niſi ad alterum ſolum pertinere manifeſtum ſit.*

1. HÆc quæſtio affirmanda videtur, cum flumina inter Regalia, quæ Principibus conferuntur, numerari ſoleant.

lcant. c. un. quæ ſint Regal. Verum *Jacob. Aurelianenſ. in ſuâ praxi Rubric. 12. de juriſdict. num. 91.* putat, quod in præcedenti quæſtione de viâ publicâ dictum eſt, juriſdictionem nimirum ad circumcirca eam habitantem pertinere: hoc idem in flumine publico ex identitate obtinere. Ac ibidem *n.* 78. dixit: Si ex parte unâ juriſdictio ſit unius, & ex aliâ parte alterius, juriſdictionem non eſſe inter eos communem pro indiviſo · Sed quemlibet habere pro diviſo juriſdictionem, in medietate viæ (idem intelligi de flumine) prout ſit via juxta fundum, in quo juriſdictionem habeant, arg. *l. adeo. §. Inſula. ff. de acquir. rer. domin.* 2.

Quibus omninò addenda ſunt notata *Cepolle in tr. de ſervitut. ruſt. præd. cap. 31. De fluminibus num.* 4. ubi cum dixiſſet fluminum proprietatem Principis eſſe, cum ſint de Regalibus · mox ſubdit: Hodiè civitates Lombardiæ cum merum imperium habeant, etiam fluminum, quæ in eorum territoria fluunt, proprietatem ſibi vindicare. Et ibidem *n* 14. ſubjicit: ſi flumen ſit in confinio duorum territoriorum, juriſdictionem cuilibet competere ad medium fluminis. Quia omnia ſint in confinio eorum, qui ab utraque parte poſſident. *l. arboribus. ff. commun. divid. l. 2. §. præterea. ff. de aqua pluv. arcend. l. adeo. §. fin. ff. de acquir. rer. domin.*

Atque hoc hactenus procedere dicit, ſi non appareat contrarium, ita ut alter dominorum totum flumen poſſediſſet, ipſi dominando. 3.

Quæ omnia ferè verbotenus etiam apud *Jacobin. de S. Georg. de feud. v. fluminibus.* leguntur. Id ipſum quoque annotavit *Guid. Papa Quæſt. 577. ubi n. 3. ait*: Regem Franciæ (quod forſan jam & Principes dicerent) fluminis Rhodani juriſdictionem ſibi ſoli vindicare.

(*Joh. Biedenbach. Quæſt. nobil. XIII.*

CONSILIUM VIII.
De fluminibus & jure prohibendi navigationem.

SUMMARIA.

1. *Uſus aquæ vetus maneat, nec ullâ ratione turbetur.*
2. *Magiſtratus prohibeat, ne quid contra formam & morem hoc caſu fiat.*
3. *Privatum non fiat, quod aliquando fuit publicum.*
4. *Uſus fluminis publici, de jure gentium, eſt publicus omnibus ſicut aër communis.*
5. *Quæ ſunt facultatis, nec per uſum diuturnum acquiruntur, nec per non uſum tolluntur.*
6. *Navigationem terrâ marique, exceptis caſibus prohibitis, quilibet exercere poteſt.*
7. *Jus prohibendi navigationem longo uſu & præſcriptione acquiri poteſt.*
8. *Navigationem & piſcationem prohibere odioſum eſt.*
9. *Princeps ſine causâ publicæ utilitatis privato rem auferre nequit.*
10. *Dant leges tantùm, non jus gentium Principi ſubjicit.*

11. Rei

11. *Res univerſitatis non eſt ſingulorum ſed omnium.*
12. *Commodum unius vel alterius perſonæ non debet conferri publicum.*
13. *Cauſa juſta præſumitur in Principe in his, quæ ſunt juris poſitivi, non juris gentium*
14. *Imperator concedendo alicui Regalia, videtur concedere omnia, quæ Principi cohærent, & utilitatem iſtius terræ reſpiciunt.*
15 *Bonum Reipublicæ vel Provinciæ propter bonum majus alterius Provinciæ non eſt detrahendum.*
16. *Altare unum diſco non eſt operiendum, ut aliquod cooperiatur.*
17. *Quilibet ſibi magis, quam alteri, proſpicere tenetur.*
18. *Nec alteri facit injuriam, ſi ſuo jure utatur.*
19. *Damni & lucri ceſſantis non eſt par ratio.*
20. *In fluminibus publicis in damnum vicinorum nihil fieri debet.*
21. *Lucri, niſi jam acquiſiti, nulla habetur ratio.*
22. *Lucrum ex publico acquiſitum nemini auferendum.*
23. *Vectigalia & Pedagia ſunt quaſi ſtipendia Principum, quæ pro communi utilitate inſtituta ſunt.*
24. *Locus conſuetus navigii vel itineris ſervandus, & ab eo ad defraudandum vectigal nemo divertere debet.*
25. *Viator licet per vadum tranſire poſſet, compelli poteſt, ut per pontem eat, & ſolvat vectigal.*
26. *Magiſtratus conſulere debet, ut earum rerum, quæ neceſſariæ ſunt, copia ſuppetat.*
27. *Prohibitio, ne annona fiat carior, juſta eſt.*
28. *De damno vitando ubi agitur, damnum vel utilitas aliqualis Reipublicæ, juvanda non eſt.*
29. *Prohibitio navigii in illo ſaltem territorio, in quo prohibens habet regalia, fieri poteſt.*
30. *Prohibitio & ſubſecuta patientia in præſcribendis juribus negativis requiritur.*

Qv. 1. In Flumine publico navigabili, an Navigatio per Principem impediri poſſit, contra antiquam conſvetudinem?

2. An Navigatio noviter inſtituta, poſſit per Principem terræ prohiberi?

Proprietas & uſus fluminum ad quem ſpectet?

Quilibet poteſt cogi tranſire per iter conſuetum & ſolvere vectigal.

Niederlag/ ut merces deferantur & præſententur certo loco, poteſt conſuetudine introduci.

Prohibitio, per quam providetur, ne annona fiat carior, juſta eſt.

In juribus negativis præſcribendis, requiritur prohibitio, & ſubſecuta patientia.

Propter bonum alterius provinciæ, non eſt detrahenda utilitas. proprii damni, & lucri ceſſantis, non eſt par ratio.

Mercari omnibus licitum, exceptis nobilibus &c.

Imperator concedens Regalia, omnia, quæ Principi cohærent, videtur concedere

G. W. zu Z. und St. Geſandter/hat auff N. gehaltenen Reichs-Tag zu H. den N. H. an S. Räthen Bericht gethan/wie daß der K.T.P eine neue Schiff-Farth auff der M. von X. hinauff gen L anzurichten/ und dieſelbige durch ein gnugſamen Gebrauch einzuführen unterſtanden: Und als ermeldter G. W. dieſelbig nicht zu geſtatten / ſondern zu verhindern fürgenommen / hab er der K. von X ein Poenal-Mandat erlangt / und G. W. inſinuiren laſſen: In welchem G. W. bey nahmhaffter Poen geboten wird/

von ſolcher Verhinderung abzuſtehen/und die geſuchte Schiff-Farth zu geſtatten/ alles ferners Inhalts deſſen Mandats / des datum ſtehet N. den N. Maji Anno N N.

Nach dem aber ſolch N. Mandat/aus ungegründetem Bericht erlangt / und ſonderlich daß in demſelben narriert/als ſolte ſolche Schiff-Farth auff der M. mit allerley Kauffmanns Wahren und Gütern alzeit im Brauch geweſen ſeyn: Da doch das Wiederſpiel/und der Gegen-Brauch über die längſte Zeit herbracht/und dann auch ermeldter G W. mit berührten Mandat hoch uñ mercklich beſchwert/in Betrachtung/ daß dardurch/ſo demſelben gelebt / und die angerichte Schiff-Farth geſtattet werden ſolte G.W. Land-zöll höchlich geſchwächt die Land-ſtraß / und vieler Unterthanen Nahrung/ die ſie von dem Fuhr-Werck und Gebrauch der Land Straſſen haben/ nieder gelegt / die Niederlag in G.W. Stadt D. zerſtört/und dero Unterthanen und andere umbliegende Land und Städte/ und ſonderlich die Stadt D. getrungen würden / ihre Proviant/die ihnen jetzund für die Thür geführt wird/ führo hin zu X und L. zu kauffen und zu holen. Daß auch ſolches ein gemein beharrliche Theurung in G. und vielen umbliegenden Landen einführen: Zu dem vielen Unterthanen/ und ſonderlich den N. N. H. an S an ihren Zöllen/ein mercklichen Abgang und Nachtheilung gebehren werde.

So hätte G W. derohalben für ſich/ und alle die jenige / die dieſe Sache belangen möcht / und deroſelben anhangen wolten / zu beſſerer Unterrichtung und gebührlicher Verhör /und Erkäntnuß /

an die R. auch N.N.H. und gemeine Ständ appellirt und provocirt/ doch mit dieſer Bedingung/ mitler Zeit bey obangezeigten Gegen-Brauch der geſuchten Schiff Fahrt zu bleiben/ Inhalt deß provocation inſtruments, deß datum N. menſ. Anno NN.

Dieweil dann dem N H. am S nicht weniger / dann G. V. an dieſer Sachen gelegen / angeſehen / da dieſe Schiff Fahrt ihren Fortgang erreichen ſolte/ daß viel deſto weniger Güter dem S. auff und abgeſchiffet würden. Dann das Bley/ Wein / Tuch und andere Güter/ die dem S hinauff geſchiffet / und dann auff der Axt oder zu Wagen gehn A E und in die Land L F. D. J und andre Orth geführet / die würden aus den U. gantz leichtlich gen X. und von dannen auff M hinauff gen L (an welchen Ort eine neue Niederlag auffgerichtet würde) und weiter hinauff mit viel geringern Koſten/ biß in die Land gebracht würden. Dergleichen würden Kupffer und ander Güter/ die aus denen Landen gehn / D und dem M hinab gehn X. und von dannen in die V. zu Schiff geführet werden. Aus welchem dann nicht allein die Zöll die auff der Land-Straſſen bißher geführet worden/ treffentlich geſchwächt/ vielen Leuten ihre Nahrung/ die ſie bißher vom Gebrauch der Land-Straſſen gehabt/ entzogen: Zu deme das Korn in Landen D Q L Y T. J. in frembde Königreich verführet/ und dardurch eine beharrliche Theurung an allen umbliegenden Landen eingeführet würden.

Dem allen nach hat gedachter S. Geſandter begehret/ daß N. N H. am S. wolten dem P. T von ſolchem ſeinem Fürnehmen der geſuchten Schiff-Fahrt

abweiſen: Und ſo ſolches bey ihme nicht zu erhalten /
daß ſie alsdann ſich obberührter Sachen annehmen /
und ihren Rath und Förderung darzu geben / und
ſonderlich/ wie und welcher Geſtalt dieſelbig fürzuneh-
nen: Ob von nöthen/ die appellation zu proſequiren/
und dieſelbige ehe das fatal ſich endet/anhängig zuma-
chen/ und derohalben Commiſſarien zu erlangen / und
n Fall da man die Schiff-Farth mit Gewalt wolte
nterſtehen zu erhalten und durchzubringen/wie dann
er K. und beyde Städt X. und L. eine Zuſammenkunfft
rhalten haben ſolten: Was alsdann G. W. ſich zu ih-
en den N. N. H. an S. zu getröſten haben möchten.

Auff ſolches des St. Geſandten Werbung und Er-
nerung/ haben die N. H. am S. den K. T. P. durch
n Schrifft erſucht und gebeten: Dieweil ſolch Für-
hmen mit der Schiff-Farth auff der M. nicht allein
nen den N. N. H. an ihren Privilegien / Regalien
nd Zollen des S. ſondern auch gemeinem Nutz zum
achtheil und Abbruch gereichet/ daß G. W. darvon
ollen abſtehen/ und das ausgeb acht Mandat wieder-
nb fallen laſſen.

Es haben auch weiter die N. N. H. Räth dem St.
eſanden/ auff ſein Werbung zur Antwort geben /
ß P. T. letztangeregter Geſtalt geſchrieben und daß
an von K. T. wiederumb Antwort gewertig / und ſo
ſelbe gefalle/ werde man ſich alsdann in der Sachen
er Gebühr halten und erzeigen. Dann ſo die Ant-
rt/ (wie dann zuverſichtiglich) würd abſchlägig
n/ alsdann ſey den N. N. H am S. unbenommen/
n dem ausgangenen Mandat zu appelliren / oder
interponirten appellation anzuhangen: Daß ſie

auch wolten in G. W. Bedencken und Gefallen geſtelt haben/ die appellation anhängig zu machen oder nicht: Doch ſolte/ ihres Erachtens/ ſolches ohne Noth ſeyn/ dieweil das Mandat kein clauſulam juſtificatoriam hat/ und alſo zu fernern Proceſs von nöthen ſeyn würde/ daß G. W. citirt werde/ und K. T. Kläger bleibe: Welches rathſamer/ dann ſo G. W. ſich zu Kläger durch die proſecution der appellation machen ſolt.

Folgends hat ermeldter K. T. P. dem N. N. P. am S. auff ihr gethanes Schreiben geantwortet/ daß dieſe Sache nicht allein / ſondern beede den K. zu W. und L. zu D. auch die Städt L. und X. mit betreffe/ an die er ſolche Schreiben wolle gelangen/ und ihnen den N. N. H. am S. förderlich wieder Antwort zukommen laſſen.

Nachmahlen aber auff der N. N. H. am S. weiter ſchreiben und anhalten haben K. T. P. ſambt andern jetztgemeldten intereſſirten und Städten ſämtlich in Schrifften ungefehrlich auff nachfolgende Meinung Antwort geben: Daß ſie kein neue Schiff Farth anzurichten vorhaben. Sondern/ dieweil der M. ein gemein offen/ frey/ Schiffreich Waſſer / nicht weniger/ dann der S. N. und J. darauff auch die Schiff-Farth nach natürlichen/ der Völcker/ und gemeinen Rechten und Gebrauch/ einem jeden frey und unverboten/ auch alſo hergebracht/ daß ſie und ihre Unterthanen zu ihrer Nothdurfft und Handthierung/ auff- und ab / gegen Erlegung der gebührlichen Zoll / geſchifft / und deſs von niemand verhindert worden? Sondern für und für getrieben / auſſerhalb der Güter/ die von der Stadt X. über herunter der M. vermög

ndg ihrer Privilegien und hergebrachten Ge-
rauchs / nicht mögen geſchifft werden: Zu dem
aß ſie auff ſolchem Waſſer-Strom / Regalien und
ndere Gerechtigkeit zu Waſſer und Lande ha-
en. Aber des ungeachtet / hab ſich G. W. von
llen H. und Städten abgeſondert / und ſich un-
erſtanden / ſolche Schiff-Farth nicht bräuchig ſeyn:
Da doch offenbahr / daß die Schiff-Farth auff M.
hne Hinderniß gangen. Derohalben dann ſie ver-
rſachet / das R. Mandat auszubringen / und ſeye ihr
Meynung nicht / einen umb ſein privat-Nutzen willen /
n Beſſerung ſeiner Land-Straſſen / Fuhrleut und
öllen / mit Gewalt zu ſtopffen und zu wehren / und
ergebentlich fürgewendt / als ſolte ſolche Schiff-Farth
ngeſehen ſeyn / eine neue auffzurichten: Sondern die
lte und zuläſſige zu erhalten. Es habe auch dieſer
Waſſer Strom und Land-Art eine ſonderliche Gele-
enheit / und wüſten ſich nicht zu berichten / daß dar-
urch die Kauffmanns-Wahren / von dem St. auff
e M. gewendet werden. Bitten demnach / daß die
. N. H. am S. derohalben nicht wieder ſie wolten
wegen laſſen / dann ſie nicht gemeinet ihnen an
ren Regalien / Zöllen und Gerechtigkeiten / durch
eneriung / Abbruch oder Verhinderung zu thun etc.
nd iſt ſolches Schreiben geben zu St. M. Freytags
ch Joh. Bapt. Ann. NN.

Nach dem nun aus dieſer des R. T. Antwort lau-
vermerckt wird / daß er nicht allein von ſeinem Für-
hmen abzuſtehen nicht bedacht. Sondern auch an-
re H. und Städte zu ſich gezogen / daß zu beſor-
n / daß er noch mehr der end zu bewegen un-

terſtehen werde. So wil nunmehr zu bedencken ſtehen/ was den N. N. H. am S. zu Abwendung obberührter Beſchwerden fürzunehmen: Und ob man im Rechten befugt und gegründ ſeyn / ſolch' Fürnehmen der beſuchten Schiff-Farth zu verhindern? Auch durch was Weg und Mittel ſolches am füglichſten beſchehen möge?

Nun wird gleichwohl anfänglich in der Sach erſtlich bedacht/ dieweil der oben angezeigte St Bericht etwas unlauter und zweiffelich/ ſich auch mit des K. T. Antwort nirgend vergleichet / daß zuforderſt / und vor allen Dingen in der Sach / ſuper facto , mit dem nothwendigen Umbſtänden/ weitere und gründlichere Erklärung und Erkundigung zugebrauchen ſeyn ſolte.

Und ſonderlich vor das erſte / ob die angezeigte Schiff-Fahrt auff M. ſo die in Werck ſoll gerichtet werden/ den N. N. H. am S. an ihren Zöllen oder ſonſten in andere Weg ſo hoch nachtheilig ſeyn würde?

Dann im Fall/ da ihnen die nicht ſo hoch nachtheilig/ möcht nicht unrathſam ſeyn/ dieweil dieſe Sachen leichtlich zu Weiterung gereichen / und zu allerhand Unwillen und Unfreundſchafft Urſach geben möchte / daß die N. N. H. am S. ſich derſelben entſchlagen/ oder weiter nicht angenommen / und die Sach bey bißhero geübter Handlung und des K. T. letzten Antwort hätten wenden und beruhen laſſen.

Da ſich aber erfinden ſolt/ daß ſolches des K. T. Fürnehmen dem N. N. H. am S. ietzo ſo hoch nachtheilig und beſchwerlich fallen wolt. Alsdann für as ander hätte man ſich weiter zu erkundigen / und Nachdenckens zu haben/ob und was andern umbliegenden Landen und Städten an der Sach gelegen? Ob und wie dieſelbige zu bewegen/ſich dieſer Sachen nicht anhängig oder theilhafftig zu machen? Und dann weiters bey denen/die der Kauffmanns-Händel verſtändig/und des Lands Arth erfahren ſeyn/nachfragen zu haben / ob nicht ſolche Schiff-Farth allein frembden Landen und Königreichen/auch etlichen ſonderbahren Gewerbs-Perſonen zu Nutz und Vortheil vorgenommen: Und aber dargegen vielen benachbarten Ländern/Städten und Unterthanen zu mercklichen Schaden und Nachtheil gereichen würde?

Dann wo deme alſo/möcht man deſto mehr Urſach haben/die R. umb nothwendige Fürſehung und gegen Mandaten zu erſuchen: Oder ſonſten in andere Weg / nach gebührlichen Wegen und Mitteln zu trachten/wie ſolches Fürnehmen abzuwenden und zu verhindern.

Zum dritten daß man auch möglichen Fleiß fürwenden ſolt / zu erkundigen: Ob ſolche Schiff-Farth ietzo allererſt von neuen geſuchet und angeſtelt / oder aber/ob dieſelbe auch von Alters/ (wie K. T. fürgibt) im Brauch geweſen? Auch welcher Geſtalt / und mit Schiffen und Gütern/und wie weit dieſelbige auff M. gangen und gebraucht worden?

Dann ſo dieſe Schiff-Farth alſo von Alters hero mit allerley Wahren und Gütern herbracht iſt / wäre zu beſorgen/daß ſie ſchwerlich mit den Rechten würden abzutreiben ſeyn. Dieweil vermög der Rechten/ die alte Gebräuch und Herkommen/mit den offenen/

Im Fall aber/daß man befinden wird / daß ſol-
he Schiff Fahrt von Alters / ſonderlich der Geſtalt
mit Kauffmanns - Wahren und Gütern nicht im
Brauch geweſen / ſondern ietzt allererſt von neuen
volt geſucht und fürgenommen werden / alsdann
möchte nicht ohne ſeyn / daß ermeldter G. V. ſolcher
Neuerung/ aus fürgewendeten Urſachen / wird billig
u beſchweren/ und dieſelbige auch im Rechten zu ver-
indern haben : Ob aber die N. N. H. an S. ſich dar-
wieder zu legen Urſach haben / daß wird im Rechten
nicht gar ohne Zweiffel ſeyn.

Dann erſtlich iſt die Wahrheit / wie durch den
. T in ſeiner Antwort angeregt / daß vermög der of-
enbahren Rechten / einem ieden erlaubt und zuge-
aſſen nach ſeinen Willen und Gefallen / auff einen
reyen/ Schiffreichen Waſſer zu ſchiffen / und ſich deſ-
lben allermaſſen und geſtalt / wie einer gemei-
nen Land - Straſſen zu gebrauchen *per l. ult. ff. ut in
um. publ. navig. l. c. & l. 1. §. 1. ib. & l. 1. ff. de flum. & l. fluminum. ff.
e damn. inf. & § ſeq. & ibi Ang. I. de rer. diviſ.*

Dann wiewohl das Eigenthumb und die Ober-
eit der Schiffreichen Waſſer unter den Regalien be-
riffen: Und alſo dem Käyſer und den ienigen /
ie regalia und ſonderbahre Begnadigungen vom
Käyſer haben/ zugehören: Derowegen ſie dann alle
Bäu / als Mühlen und dergleichen / an und auff
en Schiffreichen Waſſern / die den Grund berüh-
en zu verbieten und auch zu erlauben/ und auch alle
Maleſitz des Ends zu ſtraffen haben *per c. 1. quæ ſint re-
al. gloſſ. in §. & quidem. J. de rer. diviſ. Angel. Paul. & Dd. in
l. fluminum. in pr. Bald. in l. penult. C. de condit. indeb. facit*

ad hoc l. prohibere. §. ſed etſi ff quod vi aut clam. l. quod princeps. ff. de aq. pluv. arc & l 2 §. viam & §. marinum. & §. ſi quis à Principe. ff. ne quid in loc publ. So iſt doch nicht deſtoweniger / der Gebrauch des Waſſers / mit Schiffung und in andere Weg / nach gemeinen / auch der Völcker und natürlichen Rechten / iederman / frey / offen / gemein und erlaubt / dergeſtalt / daß er nicht allein wieder Recht / ſondern auch injurioſe gehandelt / da einer den andern an ſolchem Gebrauch ohn Urſach ſteht zu verhindern. *l. 2 §. ſi quis in mari. ff. ne quid in loc. publ. l. injuriarum. §. ſi quis ff. de injur.*
4 Uſus namq; fluminis publici, de jure gentium, eſt publicus omnibus, ſicut aer communis. *l. fin ff. de uſucap. § & quidem. cum ſeq. J. de rer. diviſ. d l flumina in pr. Dd. in l. quo minus. ff de flumin. Jacob. de S. Georg. in tract. de feud. ſuper verb. expiſcationibus & verb. fluminibus. Cepoll. in tract. de ſervitut. ruſt. prædior. de fluminib.*

Und ob auch gleich iemand viel Jahr und Zeit / ſich eines ſolchen Gebrauchs nie unterzogen / oder einige Schiffung gebrauchet hätte. So wäre es doch im Rechten kein Urſach / darumb ihme ſolcher Gebrauch geweh[r]t / oder verboten werden möcht. Dann es zu eines ieden Willen und Wohlgefallen ſtehet / ſich des jenigen / das iederman von Natur und Rechtswegen erlaubet und zugelaſſen / zu ſeiner Gelegenheit zu
5. gebrauchen oder nicht. Ea namque ſunt facultatis, quæ per diuturnum uſum non acquiruntur, neq; per non uſum tolluntur. & in quibus per uſum vel non uſum nulla consuetudo introducitur *juxta l. viam & ibi Bart. ff. de via publ. Jaſ. in l. fin. in col. penult. ff. de conſtit Princip. Chaſſan. com. conſuet. Burg in rubr.* des Forſt. *§. 2. ſuper verb. Tenu. verſ. ſimile nunc ut dictum eſt. in fin.*

6. Weiter ſo iſt auch gleicher Geſtalt einem ieden / der nicht vom Adel Rittermäſig iſt / im Rechten zugelaſſen und vergönnet /

net über Land und Waſſer/ in allen Fällen / die nicht ſonder-
ſich verboten/ Handthierung/ Gewerb und Kauffmannſchafft
zu treiben *per l. 2. ff. de nundin. l. licitas. §. illicita. ff. de offic.
Præſid. l. nobiliores. l. fin. C. de commerc. & mercat. l. un. C. ne ru-
ſtic. ad ullum. & in rubr C. negotiatores ne militent. lib. 12.*

Dieweil nun deme alſo / und dann offenbahr /
daß die S. ein offen frey Schiffreich Waſſer: So ha-
ben demnach K. T. ſeine zugewandte und Unterthanen/
die gemein Ordnung und Regul der geſchriebenen/ und
auch der Völcker Rechten für ſich/ vermög welcher /
hnen die Schiff-Fahrt mit allerhand Kauffmanns-
Wahren und andern Gütern zu gebrauchen / Kauff-
nannſchafft zu Waſſer und Land zu treiben / zugelaſ-
ſen: Ungeacht/ daß ſie dieſelbige viel Jahr hero / nicht
n Ubung und Gebrauch gehabt.

Dargegen aber/ wiewohl das alles in gemein al-
o wahr/ und nach gemeiner Ordnung der Rechte ohne
Zweiffel: So iſt doch auch weiter im Rechten inſon-
derheit verſehen/ daß der Gebrauch eines Schiffrei-
chen Waſſers / außer einer ſonderen Urſachen oder
Gerechtigkeit / wohl mag abgeſtelt und verhindert
werden.

Und ſolches für das Erſte/ der Käyſer / oder die
ſo jura imperii und regalia, oder ſonſten derohalben
ſondern conceſſiones von der Käyſerl. Mey. haben
Zug und Macht zu thun.

Zum Andern/ ſo mag auch ſolche ſonderbahre 7.
Gerechtigkeit und jus prohibendi, durch ein langwieri-
gen Brauch und præſcription erlangt und eingeführt
werden *per text. & gloſſ. in l. ſane. ff. de injur. ſi quisquam. ff. de
diverſ. & tempor. præſcript. l. quæ minus. ubi Jaſ. ff. de flumin. Salyc.*

in l. ſ.

in l. 3. C. de naut. fœn. Bart. in rubr. ff. ut in flum. publ. navig.
Andr. de Ferr. in d. c. 1. quem ſeq. Reg. Et licet *Luc. de Pen* vi-
8. deatur eſſe in illâ ſententia, quod utrumque ſimul con-
currere debeat, ut conceſſio Principis & præſcriptio,
cum prohibere navigationem vel piſcationem in flumine
publico, ſit res nimium odioſa, ut per eum *in l. uſum aquæ,*
C. de aquæd. lib. 11. Tamen communis Dd concluſio eſt in
contrarium, quæ etiam ſupra *alleg. jurib. firmatur.* Et ſen-
tentia *Luc. de Penn* fortè in caſu intelligenda eſt, ubi con-
ceſſio Principis eſt facta ſine causa legitimâ, quæ per ſe
non eſt ſufficiens, cauſam tamen præſcribendi præbet *per*
Bart. in l. Celſus. ff. de uſucap. & in l. de quibus. ff. de legibus.

Doch iſt vor das Erſte/ da der Käyſer ein ſolch
Gebot oder Verbot thun wil/ von nöthen/ daß ſolches
ex cauſâ publicæ utilitatis beſchehe / und ein ſolche
Urſach verhanden/ und ausdrücklich ins Gebot oder
Verbot geſetzet ſey/ die nicht der Käyſerl. Maj. oder
etlicher ſonderer privat Perſonen eigen Nutz und Vor-
theil allein antrifft: Sondern auch die dem gemeinen
Nutz und dem Römiſchen Reich oder zum wenigſten/
vielen des Reichs Ständen und Unterthanen zu
Wohlfahrt und Auffnehmen gereichen mag: Dann
ohne eine ſolche Urſach hat der Käyſer daß jenig / das
vermög der Völcker und natürlichen Recht-gemein je-
9. derman iſt/ nicht zu verbieten. Sicut enim alicui pri-
vato rem ſuam, contra jus gentium, auferre non poteſt ſi-
10. ne causâ publicæ utilitatis cum Deus ei leges tantùm, &
non etiam jus gentium, ſubjecerit, per *l. fin. C. ſi contra jus*
vel util. publ. l. 1. ff. de conſtit. princ. Et not. ibi Felin. c. 9. in Ec-
cleſiarum de conſtit. Ita nec univerſitati, quod ei de jure gen-
tium & publicum & commune per *Jaſ. in d. l. quo minus. col.*

1. & ſ.

. & 2. Andr. de Iſer. in c. 1. quæ ſint regalia. l. 2. § hoc interdictum
r ſeq. ff. ne quid in loc. publ. & l. diligenter. C. de aquæd. lib. 11.
Nam licet res univerſitatis non ſit ſingulorum, tamen
ſt omnium. *l. ſicut. §. 1. ff. quod cuique univerſ.* Illa 11.
quoque non debet ſapere privatum commodum Princi-
pis, vel aliquorum privatorum. Nam unius vel alterius 12.
perſonæ commodum, non debet cenſeri publicum, ut
Bald. in l. 1. ff. de rer. diviſ. ſed debet concernere commu-
nem Reipubl. & imperii utilitatem. *Andr. de Iſer. in rubr.*
quæ ſint regal. verſ. attendendum. & in d. c. ibid. & c. erit autem Lex.
. diſt. ubi nullo privato commodo, ſed pro utilitate publica conſcri-
ta. Præterea cauſa talis debet eſſe expreſſa vel appa-
ens. Nam licet in Principe juſta cauſa præſumitur in
is, quæ ſunt juris poſitivi. in quibus quælibet occaſio ad
uſtificandum ejus placitum ſufficit, ipſa quoq; voluntas
Principis, pro juſtâ cauſâ habetur: Tamen in his, quæ ſunt
uris gentium, cauſæ, expreſſæ, vel ad minus aliqualis appa-
entia requiritur, per *Felyn. latè in d. c. quæ in Eccleſiarum.*

Gleicher Geſtalt mögen auch die Fürſten / Her-
en und Städte / die regalia und jura imperii haben /
us dergleichen rechtmäſigen Urſachen / den Ge-
rauch der Schiffreichen Waſſer / in ihren Fürſten-
humben / Landen und Obrigkeiten verbieten: Per *Bart.*
n rubr. ff. ut in flum. publ. namque & alia jura ſupra alleg. Con-
ra, *Johan. Fabr. in § flumina. J. de rer. diviſ. & Jacob. de S. Ge-*
rg. de Feud. ſup. verb. piſcationibus, ubi videntur aſſerere,
quod Barones & alii Domini terrarum, uſum fluminis
ublici impedire vel prohibere non poſſint, ad inſtar
ræſidium provinciæ, quibus de jure hoc conceſſum
on eſt, *per l. 3. §. planè. ff. quod vi aut clam.* Illorum ta-
en ſententiam puto non obtinere in partibus Galliæ, ubi

Barones & alii Domini, in terris ſuis fortè regalia & illam
poteſtatem non habent, quam noſtri Principes Germaniæ
in terris eorum, ubi omnia facere & exercere poſſunt,
14. quod Imperator, in terris totius Imperii. Nam Imperator
concedendo alicui Regalia, videtur ei omnia illa
concedere, quæ Principi cohærent, & utilitatem illius
terræ reſpiciunt, per ea quæ notat *Andr. de Iſer. in c. 1. de*
vaſal. & prepoſ. c. 1. quæ ſint regal. Et ideò hodiè dicitur Imperium
diviſum eſſe, cum quilibet in terrâ ſuâ ſit Imperator.

Und dieweil gleicher Geſtalt/ wie der Käyſer dem
gemeinen Nutz und dem gantzen Reich zu gutem ſolche
Gebot und Verbot zu thun hat Alſo hat auch ein
ieder Fürſt oder Obrigkeit/ in Krafft ſeiner Regalien/
ſeinen Landen/ Leuten und Unterthanen zu Nutz/
Wohlfahrt und Gedeyen ſolches zu thun: ungeachtet/
ob gleich durch ſolch Verbot andern umbliegenden
Landen und Fürſtenthumben auch ein groß commodum
15. und Nutz entzogen werde. Nam bono noſtræ
Reipubl. vel Provinciæ, non eſt detrahendum propter
alterius civitatis utilitatem etiam majorem, diſcedimus ab
utilitate noſtræ civitatis, *per text. & ibi Jaſ. in l. cætera, § ſi*
16. *quis ad opus ff. de legat. 1.* Nam unum altare non eſt, [illegible] dici
ſolet, diſco operiendum, ut aliud cooperiatur *l. ſi fidei.*
17. *& ibi Bart. C. qui pot. in pign. hab.* Et quilibet ſibi m[illegible] quam
18. alteri proſpicere tenetur. *l. præſes. C. de ſervit.* Ne[illegible] alteri
injuriam, qui ſuo jure utitur. *l. injuriarum. § fin. de injur.*

Doch ſoll ſolches auch mit ſolcher Maß und Beſcheidenheit geſchehen/ daß dardurch niemand vernachtheilet/ oder einiger Schade zugewendet werde.

Dann da einem andern/ durch ſolch Gebot und Ver-
inderung nicht allein die Nutzbarkeit / die er hat er-
angen mögen/ ſondern auch ein Gerechtigkeit / die er
chon durch ein Gebrauch oder ſonſt in andern We-
gen/ auff oder in einem Schiffreichen Waſſer erlangt
ätte/ entzogen oder abgeſchnitten ſolt werden: Als-
ann würd ſich ſolches in Rechten nicht verantworten
aſſen. Quia non eſt par ratio damni, & lucri ceſſantis. 19.
fin. C. de codicill. In damnum enim & injuriam vicinorum, 20.
a fluminibus nihil fieri debet. *l. 1 § ſunt qui putant ff. ne quid*
lum publ. l. Imperatores. in fin ff de ſervit. urban præd. Bart. in
l. quo minus. q. 1. & poſt eum Jaſ. in col. 2. Lucri verò nulla ra- 21.
o habetur, niſi illud ſit jam acquiſitum vel indicatum. *per*
loſſ l. 2. ff. ne quid in loc. publ & in l. quæ fideicommiſſum ff. d. leg. 1.
Nam tum ſi tale lucrum ſit ex publico acquiſitum, nemini 22.
ſt auferendum, *per text. l. 2 § merito ff. ne quid in loc. publ.*
ocus, ſi ex privato ſit acquiſitum, juxta *l. Proculus. ff. de*
amn. infect. & l. 1. § denique Marcellus. ff. de aqu. pluv. arc. &
art. in d. l. Procul.: Quia illius nulla eſt conſideratio, niſi
iquid fiat ad æmulationem, & principaliter, ut alteri no-
eat, juxta *§. denique correr.*

Dem allen nach ſo viel erſtlich dieſe gegenwärti-
e Handlung G. V. antrifft/ ſo folge aus jetzt ange-
igten Rechts-Gründen: Dieweil die EN durch
. V. regalia, und alle Obrigkeit haben: Daß dero-
lben G. V. gut Fug und Recht haben/ dero Landen/
uten uñ Unterthanen gemeinlich zu guten/ uñ derſel-
n Verderben/ Nachtheil und Schaden zu verhüten/
e obgerührte Schiff Fahrt/ ſo weit dieſelbe jetzt von
uen/ und dem hergebrachten Gebrauch zu wieder /
rgenommen/ zu verhindern oder abzuſchaffen: Un-

geachtet ob gleich ſolch Schiff-Fahrt/ wo die geſtattet/ andern umbliegenden Landen und Fürſtenthumben/ zu groſſen Gedeyen/ Auffnehmen und Wohlfahrt gereichen möcht. Daß auch G. V. aus denen Urſachen/ die in obberührten provocation inſtrumento angezogen/ billich zu ſolchem Fürnehmen bewegt und verurſachet worden.

Dann fürs Erſte/ ſo iſt G. V. im Rechten nicht ſchuldig/ einige Neuerung in dero Land zu geſtatten/ dardurch dero Zoll/ und auch der Land-Straß und dero Unterthanen Nahrung geſchwächt und geſchmälert werden. Und iſt nicht allein G. V. ſondern allen dero Unterthanen/ dem gantzen Land/ und andren/ die gemeiniglich die Land-Straſſen gebrauchen/ daran gelegen/ daß die Zoll/ Land-Straß/ auch daß jenig erhalten und gehandelt werde/ darvon G. V. und dero Unterthanen ihre nothwendige Unterhaltung haben/ und darvon die Land-Straſſen/ Land und Leut ſicher erhalten/ geſchützet und geſchirmet werden ſollen: 23. Sunt namq; vectigalia & pedagia quaſi ſtipendia Principum quæ pro bono communi, neceſſitate & utilitate publicâ, & ad refectionem & reparationem pontium & viarum, ſunt inſtituta, & ut ſtrata publica ab incurſionibus latronum ſint ſalva & ita notatur in c. ſuper quibusdam, § præterea. de V. S. in l. vectigalia. ff. de public. & vectigal. l. univerſi C. de vectigal. Hoſtienſ. in ſumm. de cen[illegible] ex quibus cauſis. Und iſt im Rechten zugelaſſen/ daß auch auff einer gemeinen freyen Straſſen ein jeder umb nicht Entrichtung der gewöhnlichen Zöll möge auffgehalten werden. Roffred. in form. li[illegible] c. hic agere volens per viam publicam facit [illegible] t. 1. de cenſuſ.

nſ. & merem. Daß auch zu Waſſer und Land ein jeder
nag angehalten und getrungen werden / die gemein
land-Straß/da die gewöhnliche Zöll geführt werden/
ugebrauchen. Conſ.ietus enim locus navigii vel itineris 24.
a vandus eſt, & ab eo nemo ad defraudandum vecti-
al divertere debet *per l. penult. & ibi Salyc. C. de naut. fœn. l. 2.*
r l. ſi aquis. C. de cur. publ. lib. 12. l. non ſolum. §. omnis. 2. ff. de
xcuſ. tut. & Bald. in l. ſi cum pecuniam. C. de privat. fiſc. prepoſit. in
.1. quæ ſunt regalia, ubi dicunt: qvod quis compelli poſ- 25.
it, ut tranſeat per pontem, & ſolvat pedagium, licet pon
adum aliàs tranſire poſſet, ni ſi contrarium ſit lege ſpe-
iali, & conſuetudine introductum.

Zu deme/daß hierinn G. W. nicht begehrt / von
euen etwas zu erlangen / ſondern allein ſeinem
Schaden vorzukommen / und das jenige zu erhalten/
as er von Alters hergebracht / welches ihme ver-
nög der Recht und Billigkeit zugelaſſen.

Gleicher Geſtalt iſt die ander fürgewendete Ur-
ach nemlich daß die Niederlag in der Stadt St. durch
dieſe Schiff-Fahrt zerſtöret werde/ auch im Rechten
rheblich. Dann dieweil ſonder Zweiffel / ſolch Ge-
echtigkeit der Niederlag / durch langwierigen Ge-
brauch erlangt und hergebracht: So haben auch
H. W. gut Fug und Macht dieſelben alſo im Weſen
u erhalten / und derohalben alle ungewöhnliche
Neben-Fährt und Schiffungen abzuſchaffen und zu
verhindern / per ea quæ *not. Salyc. in d. l. cum prop nav.*
quæ eſt l. 3. C. de naut. fœn. Bart. & Dd. in l. ſane. ff. de injur.
g in l. fin. ff. de uſucap. Ang. conſ. 290. Thema tale eſt inter
cætera, ubi decidunt communiter, quod licet cuiq; liberum
ſit, de jure gentium, pro libitu voluntatis ſuæ naviga-

re in mari- tamen Veneti jure poſſeſſionis ſeu conſuetudinis licitè cogant navigantes, ad deferendas ſeu præſentandas ſpecies ſeu merces, & ſolvendum vectigal in golfo maris.

So iſt auch für das dritte G W im Rechten er-
laubet/ und iſt in Krafft ordentlicher Obrigkeit ſchul-
dig/ in dero Landen aller Theurung / ſo viel müglich/
fürzukommen/ und Fürſehung zu thun/ damit Korn
und Früchten in ziemlichen Kauff erhalten werden/ uñ
26. an denſelben kein Mängel erſcheinen. Omnes enim,
inquit *Cic. lib. 2. de offic.* qui gubernant Rempublicam, con-
ſulere debent, ut earum rerum copia ſit, quæ ſunt neceſ-
27. ſariæ. Juſta proinde eſt illa prohibitio, per quam pro-
ſpicitur, ne annona fiat carior *per auth. de mand. Princ. § ſi*
quis autem civitate. & gloſſ. ibi ſup. verb. pro ubertate neceſſario-
rum. l. annonam. ff. de extraord. crim. Luc de Penn. in l. 1. pr. C. de
quib. muner. vel præſtat. nem. lic. &c. lib. 10. & in l. ſi quis per devi-
nam. C. de aqued. lib 11. Jaſ. & Dd. in l. cætera §. ſed ejus qui ff.
de legat. 1. & in l. 1. C. de Epiſc. & Cler. l. 2. & 3 ff. ad l. Juliam
de vi publ.

Nicht weniger iſt auch G. W ſchuldig / da aus der geſuchten Schiff-Fahrt/ nicht allein/ N N. H an S. ſondern auch dem gemeinen Nutzen einiger Nachtheil und Abbruch erwachſen ſolte/ dieſelbe nicht zu geſtatten. Denn ein jeder den gemeinen Nutzen zu fördern/ und ſeinem privat-Nutzen fürzuſetzen ſchuldig *l. 1 ff. ſolut. matr. auth. contra res C. comm. de leg.* Und beſchließlich/ dieweil aus ſolchen Urſachen erſcheinet/ daß G. die geſuchte Schiff-Fahrt auff M allein zu Abwendung allerhand Beſchwerden und Nachtheils/ die G. W und dero Landen und Leuten daraus erfolgen möchten/ zu verhindern und abzuſtellen fürnimt: Ob dann nun gleich iemand auſſer ſolcher Verhinderung / einiger Nutz und Vortheil ſolt entzogen werden: Oder ja auch dem gemeinen Nutz etwas abgehen/daß hiervor/ im Brauch nicht herkommen / achte ich dafür / daß G. W nicht deſtoweniger ſolches zu thun / gut Fug und Macht haben. Et ita quod talis prohibitio ab eo, qui habet regalia ad defenſionem juris fieri poſſit: concludit *Gail. in conſil. &c. incipit. Dn. Comes* [illegible]*, ubi ad hoc plures alleg. ll. rationes & authoritates.* Et quod etiam hoc caſu, ubi de damno vitando agitur, non ſit juvandum damnum alterius, vel etiam aliqualis Reip. utilitas. *text. eſt in l. 1. §. ſunt qui putant. ff. ne quid in loc. publ. & l. ſumma. §. penult. ff. de aqu. pluv. arc.* 28.

So viel aber dieſe Handlung die N. N. H. am S. belangt: Nachdem dieſelbigen meines Wiſſens/ diß Orths mit ſonderlicher Begnädigung und Privilegien oder Zöll/ Freyheiten nicht dermaſſen verſehen / daß aus Abbruch der gewöhnlichen Schiffung des S. kein andre neue Schiffung ſoll oder möge angeſtelt und angerichtet werden/ und dann dero Regalien / ſich auch nicht an die Orth des M. erſtrecken / und alſo derend nicht zu gebieten oder zu verbieten haben: Iſt zu beſorgen/ daß ſie für ſich ſelbſten allein / im Rechten nicht befugt ſeyn/ ſolch Schiff Fahrt abzutreiben oder zu verhindern. Nam talis prohibitio tantum in illo territorio fieri poteſt, in quo prohibens habet regalia, per *jura ſupra alleg. & Cæpoll. in tract. de ſervit. ruſt. præd. l. fin. ff. de jurisdict. omn. jud.* 29.

Und ob wohl auch der jenige / der weder regalia oder ſondere conceſſiones vom Käyſer hat/ durch ein

Gebrauch oder præſcription, wie oben angezeigt/ ſolche Gerechtigkeit und jus prohibendi erlangen mag / per *text. l. ſi quisquam, ff. de divers. & tempor. præſcript. l. ſanè. ff. de ſuper. & ibi gloſſ. & Dd.* So iſt doch zu ſolcher præſcription von nöthen/ daß zu Einführung derſelben / zum wenigſten einmahl/ ein Verbot oder Verhindernüß geſchehen ſey/ und daß man auch demſelben ſtatt geben hab. Nam in illis juribus negativis præſcribendis 59. requiritur prohibitio & ſubſecuta patientia, quia ſolo uſu vel non-uſu nunquàm cauſatur. *per l. 1. & ibi gloſſ. & Dd. C. de ſervit. gloſſ. in l. luminibus, ff. de ſervit. præd. urban. text. & in C. in c. ſignificante, de appell. & in c. Abbate S. Silvani. de V. S. Jaſ. & Dd. in d. l. quo minus.* Et hoc nedum in præſcriptione longiſſimi temporis, ſed etiam in eâ, quæ excedit hominis memoriam, ſecundum *Philipp. Franc. in d. c. ſignificante. col. 1. commune. Conſentit Burg. Rubr.* des Forſt. *§. 2. verſ. atque ut dictum eſt. & verſ. ſic etiam poteſt.* Quod maximè verum eſſe credo in his, quæ ſunt facultatis, & naturaliter omnibus libera, prout ſunt via & flumina publica. Nam in his ſolus uſus nullam poteſt introducere conſuetudinem. Et ideò ſententiam *Jaſ. in d. l. quo minus, n. 96.* contrarium ſentientis, non puto in his locum habere, ſed in cæteris ſervitutibus & juribus privatorum.

Dieweil ſich nun erfindet/ daß je ſolche Schiffung auff M. vormahls gewehret oder verboten/ und in Ruhe geſtelt worden So hat man ſich auch einiger præſcription und alten Gebrauchs hierinn nicht zu behelffen.

Und dem allen nach/ dieweil alſo die N. N. H. am S. dieſer Handlung halben im Rechten nicht gegründet/ und kein rechtmäſſig beſtändig Urſach und intereſſe darthun mögen/ darumb ihnen gebühren möcht / ſol ches Fürnehmen des K.T.P. vor ſich ſelbſt allein / im Rechten zu verhindern wird für rathſam angeſehen / daß ſie die N. N. H. am S. ſich der interponirten appellation nicht anhängig machen / noch für ſich ſelbſt appelliren / oder in andere Wege der Sachen im Rechten unterziehen und annehmen ſollen. Dieweil aber S. V. aus angezeigten Urſachen / der Sachen beſſer befugt ſeyn möchte: So wil man zu N N. H. am S. weiteren Bedencken geſtellt haben. Ob zu Abwendung weiterer Beſchwerung / auch Erhaltung ihrer Regalien / wie ſie das zu thun / der Käyſ. Maj. verpflichtet ſeyn / dieſen Weg fürzunehmen: daß N. N. H. am S. nach gehabter gründlicher Erkundigung des Handels / wie obgemelt / ihre Hülff / Förderung und Beyſtand S. V. hätten gewilliget und zugeſagt: und daß dargegen S. V. widerumb ſich gegen N N. H. am S. hatte verſchrieben und verpflichtet / die geſuchte Schiff-Farth durch dero Land nicht zu geſtatten / ſondern ſo viel müglich / zu verhindern und abzuſchaffen / auch derohalben mit K.T.P. und übrigen zugethanen keinen Vertrag einzugehen / zu bewilligen oder anzunehmen / ohne Vorwiſſen und Bewilligung der N. N H. am S. und da ſolches alſo bewilliget / alsdann hat man ſich weiter zu bedencken und zu berathſchlagen: Ob die Käyſ. Maj. dieſer Sachen / und ſonderlich / wie und welcher Geſtalt dieſelbig vielen Ständen des Reichs / zu beſchwerlichen Nachtheil und Verderben gereichen wolt / zu berichten / umb nothwendige Verſehung und Mandata zu erſuchen? Oder wo dieſelbig nicht zu erhalten / was alsdann weiter auff andere Weg / in der Sachen fürzunehmen und zu handeln von nöthen ſeyn wolt / &c.

(Conſil. Argentor. vol. 2.
conſ. 62.)

QVÆSTIO. IX.

An Princeps, ad quem flumina publica regalium jure pertinent, navigationem in iis interdicere, & prohibere poſſit?

Videtur omnino dicendum, hoc Principi, præſertim ſuperiorem recognoſcenti, minimè licere & integrum eſſe.

I. Quia fluminum publicorum uſus, qui potiſſimum in piſcatione & navigatione conſiſtit, jure gentium omnibus patet § *flumina* 2. § *riparum* 4. *Inſt. de rer. diviſ. l. nemo* 4. *in fin. cum l. ſeq. eod. l. fluminum.* 24. *in prin. de dam. infect.*

II. Hanc ob cauſſam adverſus eos, qui in fluminibus publicis navigationem vel penitus interdicunt, vel pejorem efficiunt, non tantum injuriarum actio, ſed & peculiaria interdicta in jure prodita ſunt, *l.* 2. §. *ſi quis in mari.* 8. *ne quid in loco publ. l. injuriarum* 13 §. *fin de injur. tot. tit. de fluminibus ne quid in flumine publico ripave ejus fiat, quo pejus navigetur, & tit. ut in flumine publico navigare liceat.*

III. Hoc cumprimis quoque probare videtur *text. in l. quominus* 2. *de flum.* ubi ne Imperatori quidem navigationem in publico flumine impedire licet. Ergò multò minus hoc Principi inferiori permittendum eſt. *l. fin.* §. *Æterno. verſ. ne quod ſummis apicibus dignitatum non eſt conceſſum, hoc alii ſibi vendicare audeant. C. de decur. lib.* 10.

IV. Sed nec regalium jure poteſtas prohibendæ navigationis, in fluminibus publicis principibus competere vi-

videtur Licet enim flumina navigabilia, & illa, ex
ibus fiunt navigabilia, ad regalia pertineant, & pro in-
principum, qui regalia habent, eſſe dicantur, *c. quæ ſint*
d, tamen hoc vel proprietatis, vel etiam protectionis,
tionis ſeu defenſionis, non autem uſus reſpectu accipi-
dum eſt. *Matthæus de afflict. in d. c. fin. in verb. flumina Ja-*
n. de feud. ſuper verb. fluminibus. Roſenthal. in Synopſ. feudal.
5. de jure regali, concluſ. 24. 25. 26. (Vult. de feud. lib. 1. cap. 5.
. 7 ſub n. 2. & 3.)

Sic & via publica inter regalia connumeratur. *d. c.*
quæ ſint regalia quantumvis ea omnes homines, in di-
ſa loca euntes, uti poſſint, ut *Theophilus Græcus, Inſtitu-*
um paraphraſtes d. ſcribit, in §. item ſi putator. Inſt. de l. Aquil. d.
mnium. 24. in pr. de dam. infect.

V. Similiter licet per multos annos navigatio in
nine publico uſurpata non fuerit; tamen non inde,
ut ex præſcriptione, jus prohibendi acquiſitum princi-
us eſſe, putandum eſt. Navigationem enim exerce-
eſt actus meræ facultatis, & voluntatis: actibus autem
æ facultatis nunquam præſcribitur. *l. 2. de via public.*
madmodum & præſcriptio ad obtinenda ea, quæ jure
tium ſunt publica, concedi non ſolet, *l. fin. de uſucap, in*
uo minus de fluminib.

Et quidem vel eo minus, cum hic agatur de præſcri-
ne juris negativi, cujusmodi juribus non præſcribitur,
à tempore demum contradictionis & contra prohibi-
contradictioni acquieſcentes. *gloſſ. & Dd. in l. qui lumi-*
le ſerviunt urb. prædior. Bald. in tract. de præſcript. in 4. parte
. 13. quæſt. prin. num. 4. & in 2. part. 5. part. prin. in 7. quæſt. n. 4.
.

Poſtremo in terminis hæc quæſtio deciſa eſſe videtur apud *Franc. Marc. in deciſionibus parlamenti Delphinatus par. 1. queſt. 385.* ubi concludit, ne quidem à fiſco regio prohiberi poſſe, quò minus ſal navi per flumen publicum Iſaræ deferatur, etiamſi fiſci, propter terreſtrium vectigalium emolumentum & eorum quoque qui ex conducto ſal terra advehere ſolent, plurimum interſit. Quia cum vectura navalis non tanti conſtet, quanti terreſtris, minori quoq; pretio ſal, quod navi, quàm quod curru advectum eſt, divendi poteſt. Quæ utilitas cum ad omnes redundet & pertineat, privatorum quoque emolumento, & commodo meritò anteponenda eſt. *Auth. res quæ in fin. C. com. de leg. l. 1. §. fin. C. de cad. tollend.*

Verum hiſce rationibus non refragantibus non iniquè videntur facere principes illi, qui, juſtis cauſis moti, impediunt, quò minus in fluminibus publicis, per ſuas regiones & ditiones decurrentibus, libera navigatio exerceatur; præſertim ſi in fluminibus iſtis nunquam antè liberè navigare ſolitum fuerit.

I. Quia jure regalium, flumina publica in eorum patrimonio eſſe prohibeantur. *d. c. 1. quæ ſint regal. in uſib. feud. Cæpol. in tract. de ſervitut. ruſt. prædior. cap. 27. de portu n. 2. & c. 31. de flum. n. 4.*

Atqui ei, qui fluminis proprium jus habet uti poſſidetis, interdictum competit, ſi jus ſuum in eo exercere prohibeatur, quoniam ejuſmodi flumen, tum ad privatam, non publicam cauſam pertinet. *L. ſanè ſi maris. ff. de injur.*

II. Etſi jure gentium cuilibet permiſſum eſt in fundo alterius aucupari & venari; tamen nihilominus dominus fundi prohibere poteſt, quo minus fundum

ſuum

im, venandi vel aucupandi gratia, alius ingrediatur li-
venationem ipſi principaliter interdicere nequeat.
tra Inſtit. de rer. diviſ. l. Divus. 16. de ſervitut. ruſt. præ-
.l. 3 de acquir. rer. dom. d. l. injuriarum actio §. fin. v. & ſequ-
, de injur. ubi additur, in lacu, qui mei eſt dominii, me
que piſcari aliquem prohibere poſſe: quinimò & hoc
rpatum eſſe, ut quis prohiberi poſſit, ante ædes meas
piſcatorium piſcari; quod tamen cum nullo jure fieri
catur, injuriarum actionem ei, qui prohibitus eſt, hoc
dandam eſſe J.C. reſpondet. Quam tamen legem,
ut iniquam & abſurdam, *Imperator Leo* antiquandam
ſuit. *Nov. 56.*

Deniq; hanc ſententiam plures Interpp. confirmant
tabiliunt, *Bart. in rub. ut in flum. publ. navigare liceat*, ubi di-
s verbis ait, quod is, ad quem flumina publica regali-
jure pertinent, in territorio ſuo navigationem inter-
re poſſit, quod ſequitur *Aſtenſis in 3. vel. de decret. & com-*
. in verb. navigare relatus à Benevenut. Stracha in tract. de
gat. in princ. num. 6. & 7 M. Antonius peregrinus de jur. & pri-
ſci. lib. 1. tit. 2. num. 21. & 22. Petrus Fridericus lib. 2. de manda-
te clauſula, cap. 36. num. 6. in fin. Quo & referri poſſunt quæ
unt *Angel. conſ. 290. incip. Thema tale eſt, ſcriptum reliquit, &c.*
n l. ex hoc jure n. 27. de juſt. & jur. Bald. de præſcript. in 4. part. 5.
prin. in 6. quæſt. ubi volunt, Venetos tanti temporis uſu,
s memoria non extat, jus prohibendi navigationem
u Adriatico acquiſiviſſe. Quemadmodum & de ci-
ibus Lombardiæ annotarunt, quòd partim vi &
ſtate ſpecialis conſuetudinis, partim verò ex
legio pacis, Conſtantiæ facto, merum imperium
galia præſcripſerint, & quod proinde flumina Lom-
iæ in patrimonio illorum, per quorum territorium
at & labuntur, eſſe cenſeantur *gl. mag. ad fin. in §. jusju-*

geachtet ob gleich ſolch Schiff-Fahrt/wo die geſtattet/ andern umbliegenden Landen und Fürſtenthumben/ zu groſſen Gedeyen/ Auffnehmen und Wohlfahrt gereichen möcht. Daß auch G. W. aus denen Urſachen/ die in obberührten provocation instrumento angezogen/ billich zu ſolchem Fürnehmen bewegt und verurſachet worden.

Dann fürs Erſte/ ſo iſt G. W. im Rechten nicht ſchuldig/ einige Neuerung in dero Land zu geſtatten/ dardurch dero Zoll/und auch der Land-Straß und dero Unterthanen Nahrung geſchwächt und geſchmälert werden: Und iſt nicht allein G. W. ſondern allen dero Unterthanen/ dem gantzen Land/ und andren/ die gemeiniglich die Land-Straſſen gebrauchen/ daran gelegen/ daß die Zoll/Land-Straß/ auch daß jenig erhalten und gehandelt werde/ darvon G. W. und dero Unterthanen ihre nothwendige Unterhaltung haben/ und darvon die Land Straſſen/Land und Leut ſicher erhalten/geſchützet und geſchirmet werden ſollen. 23. Sunt namq; vectigalia & pedagia quaſi ſtipendia Principum, quæ pro bono communi, neceſſitate & utilitate publicâ, & ad refectionem & reparationem pontium & viarum, ſunt inſtituta, & ut ſtrata publica ab incurſionibus latronum ſint ſalva: & ita notatur in c. *ſuper quibusdam. § præterea. de V. S. in l. vectigalia. ff. de publ. & vectigal. l. univerſ. C. de vectigal. Hoſtienſ. in ſum. de cenſ.* [illegible] *ex quibus cauſis.* Und iſt im Rechten zugelaſſen/ daß auch auff einer gemeinen freyen Straſſen ein jeder umb nicht Entrichtung der gewöhnlichen Zöll möge auffgehalten werden. *R. fred. in form. l.* [illegible] *h. c.* agere vel ire per viam publicam facit *l.* [illegible] *de com-* [illegible] *uſ.*

miſ. & mercem. Daß auch zu Waſſer und Land ein jeder mag angehalten und getrungen werden / die gemein Land-Straß / da die gewöhnliche Zöll gerührt werden / zugebrauchen. Conſtitutus enim locus navigii vel itineris ſervandus eſt, & ab eo nemo ad defraudandum vectigal divertere debet *per l. penult. & ibi Salyc. C. de naut. fen. l. 2. & l. ſi aquis. C. de cur. publ. lib. 12. l. non ſolùm. §. omnis. 2. ff. de excuſat. & Bald. in l. ſi cum pecuniam. C. de privat. fiſc. præpoſit. in c. 1. quæ ſunt regalia*, ubi dicunt quod quis compelli poſſit, ut transeat per pontem, & ſolvat pedagium, licet per vadum alias tranſire poſſet, niſi contrarium ſit lege ſpeciali, & conſuetudine introductum. 24.

25.

Zu deme / daß hierinn G. V. nicht begehrt / von neuen etwas zu erlangen / ſondern allein ſeinem Schaden vorzukommen / und das jenige zu erhalten / das er von Alters hergebracht / welches ihme vermög der Recht und Billigkeit zugelaſſen.

Gleicher Geſtalt iſt die ander fürgewendete Urſach nemlich daß die Niederlag in der Stadt St. durch dieſe Schiff-Fahrt zerſtöret werde / auch im Rechten erheblich. Dann dieweil ſonder Zweiffel / ſolch Gerechtigkeit der Niederlag / durch langwierigen Gebrauch erlangt und hergebracht: So haben auch G. V. gut Fug und Macht dieſelben alſo im Weſen zu erhalten / und derohalben alle ungewöhnliche Neben-Fährt und Schiffungen abzuſchaffen und zu verhindern / per ea quæ *not. Salyc. in d. l. cum proponas. quæ eſt l.* [illegible] *C. de naut. fen. Bart. & Dd. in l. ſane ff. de injur. & in l. fin. ff. de uſucap. Ang. conſ. 290.* Thoma tale eſt inter cætera, ubi decidunt communiter, quod licet cuiq; liberum ſit, de jure gentium, pro libitu voluntatis ſuæ navigare in mari: tamen Veneti jure poſſeſſionis ſeu conſuetudinis licitè cogant navigantes, ad deferendas ſeu præſentandas ſpecies ſeu merces, & ſolvendum vectigal in golfo maris.

So iſt auch für das dritte G. W im Rechten erlaubet/ und iſt in Krafft ordentlicher Obrigkeit ſchuldig/ in dero Landen aller Theurung/ ſo viel müglich/ fürzukommen/ und Fürſehung zu thun/ damit Korn und Früchten in ziemlichen Kauff erhalten werden/ und
26. an denſelben kein Mängel erſcheinen. Omnes enim, inquit Cic. lib. 2. de offic. qui gubernant Rempublicam, conſulere debent, ut earum rerum copia ſit, quæ ſunt neceſ-
27. ſariæ. Juſta proinde eſt illa prohibitio, per quam proſpicitur, ne annona fiat carior *per auth. de mand. Princ. § ſi quis autem civitate & gloſſ. ibi ſup. verb. pro ubertate neceſſariorum. l. annonam. ff. de extraord. crim. Luc. de Penna in l. 1. pr. C. de quib. muner. vel præſtat. nem. lic. &c. lib. 10. & in l. ſi quis per [illegible] C. de aquæd. lib. 11. Jaſ. & Dd. in l. cætera. §. ſed ſi quis de legat. 1. & in l. 1. C. de Epiſc. & Cler. l. 2. & 3. ff. ad l. Jul. de vi publ.*

Nicht weniger iſt auch G. W ſchuldig/ da aus der geſuchten Schiff-Fahrt/ nicht allein/ N N. H am S. ſondern auch dem gemeinen Nutzen einiger Nachtheil und Abbruch erwachſen ſolte/ dieſelbe nicht zu geſtatten. Denn ein jeder den gemeinen Nutzen zu fördern/ und ſeinem privat Nutzen fürzuſetzen ſchuldig *l. 1. ff. ſolut. matr. auth. contra res C. comm. de leg.* Und beſchließlich/ dieweil aus ſolchen Urſachen erſcheinet/ daß G. die geſuchte Schiff-Fahrt auff M allein zu Abwendung allerhand Beſchwerden und Nachtheils/ die G. W. und dero Landen und Leuten daraus erfolgen möchten/ n verhindern und abzuſtellen fürnimt: Ob dann nun gleich iemand auſſer ſolcher Verhinderung / einiger Nutz und Vortheil ſolt entzogen werden: Oder ja auch dem gemeinen Nutz etwas abgehen/daß hiervor/ im Brauch nicht herkommen/achte ich dafür / daß G V nicht deſtoweniger ſolches zu thun / gut Fug und Macht haben. Et ita quod talis prohibitio ab eo, qui habet regalia ad defenſionem juris fieri poſſit: concludit *Card. in conſ. 83. incipit. Dn. Comes Henſelding, ubi ad hoc plures alleg. ll. rationes & authoritates.* Et quod etiam hoc caſu, 28. ubi de damno vitando agitur, non ſit juvandum damnum alterius, vel etiam aliqualis Reip. utilitas. *text. eſt in l.* 1. §. *ſunt qui putant. ff ne quid in loc. publ. & l. ſumma. §. penult. ff. de aqu. pluv. arc.*

So viel aber dieſe Handlung die N. N. H. am S. belangt: Nachdem dieſelbigen meines Wiſſens/ diß Orths mit ſonderlicher Begnädigung und Privilegien oder Zöll/ Freyheiten nicht dermaſſen verſehen/ daß aus Abbruch der gewöhnlichen Schiffung des S. kein andre neue Schiffung ſoll oder möge angeſtelt und angerichtet werden/ und dann dero Regalien / ſich auch nicht an die Orth des M. erſtrecken / und alſo der end nicht zu gebieten oder zu verbieten haben: Iſt zu beſorgen/ daß ſie für ſich ſelbſten allein / im Rechten nicht befugt ſeyn/ ſolch Schiff Fahrt abzutreiben oder zu verhindern. Nam talis prohibitio tantum in illo ter- 29. ritorio fieri poteſt, in quo prohibens habet regalia, per *jura ſupra alleg. & Cepoll. in tract. de ſervit. ruſt. præd. l. fin. ff de juriſdict. omn. jud.*

Und ob wohl auch der jenige / der weder regalia oder ſondere conceſſiones vom Käyſer hat/ durch ein

Gebrauch oder præſcription, wie oben angezeigt/ ſolche Gerechtigkeit und jus prohibendi erlangen mag / per text. l. ſi quisquam. ff. de divers. & tempor. præſcript. l. jam. ff. de uſur. & ibi gloſſ. & Dd. So iſt doch zu ſolcher præſcription von nöthen/ daß zu Einführung derſelben / zum wenigſten einmahl/ ein Verbot oder Verhindernüß geſchehen ſey/ und daß man auch demſelben ſtatt geben hab. 30. Nam in illis juribus negativis præſcribendis requiritur prohibitio & ſubſecuta patientia, quia ſolo uſu vel non-uſu nunquam cauſatur. per l. 1. & ibi gloſſ. & Dd. C. de ſervit. gloſſ. in l. luminibus. ff. de ſervit. præd. urban. text. & in C. in c. ſignificante, de appell. & in c. Abbate S. Sylv[illegible]. de V. S. Jaſ. & Dd. in d. l. quo minus. Et hoc nedum in præſcriptione longiſſimi temporis, ſed etiam in eâ, quæ exced[illegible] hominis memoriam, ſecundum Philipp. Franc. in d. c. ſignificante. col. 1 commune. Conſentit Burg. Rubr. des Forſt §. 2. v[illegible] nunc ut dictum eſt. & verſ. ſic etiam poteſt. Quod maxim[illegible] eſſe credo in his, quæ ſunt facultatis, & naturaliter omnibus libera, prout ſunt via & flumina publica. Nam in his ſolus uſus nullam poteſt introducere conſuetudinem. Et ideò ſententiam Jaſ. in d. l. quo minus. n. 96. c[illegible] ſentientis non puto in his locum habere, ſed in cæteris ſervitutibus & juribus privatorum.

Dieweil ſich nun erfindet/ daß ie ſolche Schiffung auff M. vormahls gewehret oder verboten/ und n[illegible]he geſtelt worden So hat man ſich auch einiger præſcription und alten Gebrauchs hierinn nicht zu behelffen.

Und dem allen nach/ dieweil alſo die N. N. H. am S. dieſer Handlung halben im Rechten nicht gegründet/ und kein rechtmäſig beſtändig Urſach und intereſſe darthun mögen/ darumb ihnen gebühren möchte ſolches Fürnehmen des K. T. P. vor ſich ſelbſt allein / im Rechten zu verhindern wird für rathſam angeſehen / daß ſie die N. N. H. am S. ſich der interponirten appellation nicht anhängig machen / noch für ſich ſelbſt appelliren / oder in andere Wege der Sachen im Rechten unterziehen und annehmen ſollen. Dieweil aber G. V. aus angezeigten Urſachen / der Sachen beſſer befugt ſeyn möchte: So wil man zu N. N. H. am S. weiteren Bedencken geſtellt haben Ob zu Abwendung weiterer Beſchwerung / auch Erhaltung ihrer Regalien / wie ſie das zu thun / der Käyſ. Maj. verpflichtet ſeyn / dieſen Weg fürzunehmen daß N. N. H. am S. nach gehabter gründlicher Erkundigung des Handels / wie obgemelt / ihre Hülff / Förderung und Beyſtand G. V. hätten gewilliget und zugeſagt: und daß dargegen G. V. widerumb ſich gegen N. N. H. am S. hätte verſchrieben und verpflichtet / die geſuchte Schiff-Farth durch dero Land nicht zu geſtatten / ſondern ſo viel müglich / zu verhindern und abzuſchaffen / auch derohalben mit K. T. P. und übrigen zugethanen keinen Vertrag einzugehen / zu bewilligen oder anzunehmen / ohne Vorwiſſen und Bewilligung der N. N. H. am S. und da ſolches alſo bewilliget / alsdann hat man ſich weiter zu bedencken und zu berathſchlagen Ob die Käyſ. Maj. dieſer Sachen / und ſonderlich / wie und welcher Geſtalt dieſelbig vielen Ständen des Reichs / zu beſchwerlichen Nachtheil und Verderben gereichen wolt / zu berichten / umb nothwendige Verſehung und Mandata zu erſuchen? Oder wo dieſelbig nicht zu erhalten / was alsdann weiter auff andre Weg / in der Sachen fürzunehmen und zu handeln von nöthen ſeyn wolt / &c.

(Conſil. Argentor. vol. 2. conſ. 62.)

QVÆSTIO. IX.

An Princeps, ad quem flumina publica regalium jure pertinent, navigationem in iis interdicere, & prohibere poſſit?

VIdetur omnino dicendum, hoc Principi, præſertim ſuperiorem recognoſcenti, minime licere & integrum eſſe.

I. Quia fluminum publicorum uſus, qui potiſſimum in piſcatione & navigatione conſiſtit, jure gentium omnibus patet §. *flumina.* 2. § *riparum* 4. *Inſt. de rer. diviſ. l nemo* 4. *in fin. cum l ſeq. eod. l. fluminum.* 24. *in prin. de dam. infect.*

II. Hanc ob cauſſam adverſus eos, qui in fluminibus publicis navigationem vel penitus interdicunt, vel pejorem efficiunt, non tantum injuriarum actio, ſed & peculiaria interdicta in jure prodita ſunt, *l.* 2. §. *ſi quis in mari. ff. ne quid in loco publ. l. injuriarum* 13. §. *fin de injur. tot. tit. de fluminibus ne quid in flumine publico ripave ejus fiat, quo pejus navigetur, & tit. ut in flumine publico navigare liceat.*

III. Hoc cumprimis quoque probare videtur *tex. in l quominus* 2. *de flum.* ubi ne Imperatori quidem navigationem in publico flumine impedire licet. Ergò multò minus hoc Principi inferiori permittendum eſt. *l. fin.* §. *Æterna verſ. ne quod ſummis apicibus dignitatum non eſt conceſſum, hic alii ſibi vendicare audeant. C. de decur. lib.* 10.

IV. Sed nec regalium jure poteſtas prohibendæ navigationis, in fluminibus publicis principibus competere vire videtur. Licet enim flumina navigabilia, & illa, ex quibus fiunt navigabilia, ad regalia pertineant, & proinde principum, qui regalia habent, eſſe dicantur, *c. quæ ſint regal.* tamen hoc vel proprietatis, vel etiam protectionis, tuitionis ſeu defenſionis, non autem uſus reſpectu accipiendum eſt. *Matthæus de afflict. in d. c. fin. in verb. flumina Jacobin. de feud. ſuper verb. fluminibus. Roſenthal in Synopſi feudali. cap. 5. de jure regali, concluſ. 24. 25. 26. (Vult. de feud. lib. 1. cap. 5. num. 7. ſub n. 2. & 3.)*

Sic & via publica inter regalia connumeratur, *d. c. un. quæ ſint regalia* quantumvis ea omnes homines, in diverſa loca euntes, uti poſſint, ut *Theophilus Græcus, Inſtitutionum paraphraſtes id ſcribit, in §. item ſi putator. Inſt. de l. Aquil. d. l. fluminum. 24. in pr. de damn. infect.*

V. Similiter licet per multos annos navigatio in flumine publico uſurpata non fuerit; tamen non inde, velut ex præſcriptione, jus prohibendi acquiſitum principibus eſſe, putandum eſt. Navigationem enim exercere, eſt actus meræ facultatis, & voluntatis: actibus autem meræ facultatis nunquam præſcribitur. *l. 2. de via public.* quemadmodum & præſcriptio ad obtinenda ea, quæ jure gentium ſunt publica, concedi non ſolet, *l. fin. de uſucap. in d. l. quo minus de fluminib.*

Et quidem vel eo minus, cum hic agatur de præſcriptione juris negativi, cujuſmodi juribus non præſcribitur, niſi à tempore demum contradictionis & contra prohibitos, contradictioni acquieſcentes. *gloſſ. & Dd. in l. qui luminib. de ſervitut. urb. prædior. Bald. in tract. de præſcript. in 4. parte princ. 11. quæſt. prin. num. 4. & in 2. part. 5. part. prin. in 7. quæſt. n. 4. in fin.*

Poſtremo in terminis hæc quæſtio deciſa eſſe videſuum, venandi vel aucupandi gratia, alius ingrediatur licet venationem ipſi principaliter interdicere nequeat. *§. feræ Inſtit. de rer. diviſ. l. Divus. 16. de ſervitut. ruſt. præd. l. 3 de acquir. rer. dom. d. l. injuriarum actio §. fin. v. & ſæpiſſimè, de injur.* ubi additur, in lacu, qui mei eſt dominii, me utique piſcari aliquem prohibere poſſe. quinimò & hoc uſurpatum eſſe, ut quis prohiberi poſſit, ante ædes meas vel prætorium piſcari; quod tamen cum nullo jure fieri videatur, injuriarum actionem ei, qui prohibitus eſt, hoc caſu dandam eſſe J.C. reſpondet. Quam tamen legem, velut iniquam & abſurdam, *Imperator Leo* antiquandam cenſuit. *Nov. 56.*

Deniq; hanc ſententiam plures Interpp. confirmant & ſtabiliunt, *Bart. in rub. ut in flum. publ. navigare liceat*, ubi diſertis verbis ait, quod is, ad quem flumina publica regalium jure pertinent, in territorio ſuo navigationem interdicere poſſit, quod ſequitur *Aſtenſis in 3. vol. de decret. & conſtitut. in verb. navigare relatus à Benevenuto Straccha in tract. de navigat. in princ. num. 6 & 7 M. Antonius peregrinus de jur. & privil. fiſci. lib. 1. tit. 2. num. 21. & 22. Petrus Fridericus lib. 2. de mandatis ſine clauſula, cap. 36. num. 6. in fin.* Quo & referri poſſunt quæ tradunt *Angel. conſ. 290. incip. Thema tale eſt. ſcriptum reliquit, &c. Jaſ. in l. ex hoc jur. n. 27. de juſt. & jur. Bald. de præſcript. in 4. part. 5. part. prin. in 6. quæſt.* ubi volunt, Venetos tanti temporis uſu, cujus memoria non extat, jus prohibendi navigationem in ſinu Adriatico acquiſiviſſe. Quemadmodum & de civitatibus Lombardiæ annotarunt, quòd partim vi & poteſtate ſpecialis conſuetudinis, partim vero ex privilegio pacis, Conſtantiæ facto, merum imperium & regalia præſcripſerint, & quod proinde flumina Lombardiæ in patrimonio illorum, per quorum territorium fluunt & labuntur, eſſe cenſeantur *gl. mag. ad fin. in §. juſju-*

randum in Authentica de defenſionibus Civit. collat. 3. Bart. in l. injuriarum actio § fin. Cepol. de ſer vit ruſt. prædiorum cap. de mare. 7 & in c. de fluminibus num. 4 Bald. in princ. de pac. tenend. Jacob. de S. Georg. in tract. de feud. ad verb. ibi flumina. n. 2.

Huc commodè referri poſſunt, quæ tradit *Franc. Marc. in 2 part. deciſ. Parlamenti Dolphinatus quæſt. 38.* ubi hanc quæſtionem tractat, utrum absque licentia principis, pro libitu mercatorum, ſal, vel per flumen publicum Rhodani, vel terra, aſportari poſſit: & concludit, quod in ejuſmodi rebus potiſſimum mos & conſuetudo regionis attendi debeat per doctrinam *Bart. in l. quoties. n. 8 C. de naufrag. lib. 10 Cepol. in tract. de ſervitut. ruſt. præd. cap. 29. de Navi.* qui tempora navigationum, pro more uniuſcujuſque regionis, obſervanda eſſe volunt. Ergo & hoc caſu conſuetudinis non immeritò habetur ratio.

Non obſtat huic ſententiæ, quod regulariter uſus fluminum publicorum, qui potiſſimum in navigatione conſiſtit, unicuique liberè permitti debeat, & quod hoc nomine de fluminibus, quatenus publica ſunt, & in nullius adhuc dominium pervenerunt, accipiendum eſt, ſecus ſi regalium jure flumina ad principem ſpectent & pertineant. *d. l. ſanè ſi maris. de injur.* quia ab horum fluminum ingreſſu navigare volentes arceri & prohiberi poſſunt. *Bart. in rub. ut in flum. pub. navig. lic. Jaſ. in l. ex hoc jur. nu. 27 de juſt. & jur. Bald. in tract. de præſcript. in 4. part. 5. part. prin. quæſt. 6. n. 6 cum ſimi. ſup. alleg.*

Sic & interdicta poſſeſſoria, quorum ſupra meminimus, non dantur adverſus illos, qui privilegiis Cæſareis, vel jure regalium gaudent, & in quorum patrimonio flumina publica ſunt ut expreſſum volunt *Bartol. d. rub. ut in flum. publ. Benvenut. Stracha. in d. tract. de navig. Factum hac* *quæ notant Archidiaconus in c. Eccleſias 13. quæſt. 1. Bald. in § ſi quis de manſo. de controv. feud. in uſ. b. feud. Bald. in l. fin. C. de concl. inſt.*

Non obſtat, quod ne Imperator quidem in flumine publico navigationem impedire poſſit, & quod flumina publica, vel protectionis, vel proprietatis, vel, quod verius eſt, juriſdictionis reſpectu, *Borch. in tractat quæ ſint regalia n. 30. Roſenthal. d. cap. 5. concluſ. 21. Petrus Frid. d. c. 16. n. 6.* non autem uſus ratione, inter regalia connumerentur: quia licet hæc ſeſe ita habeant, tamen nihilominus princeps, cum regali dignitate inveſtitus, tanquam dominus fluminum, eorum ingreſſu quoad ditionum ſuarum finibus continentur, navigantes arcere poteſt. Quemadmodum in ſimili conſtitutum eſt, non poſſe alicui directò piſcatione, aucupio, aut venatione interdici, cui tamen interdici poteſt, ne fundum alterius piſcandi, aucupandi, vel venandi gratia ingrediatur. *d. l. Divus de ſer. ruſt. pr. l. 3. § plane. l. naturalem. 5 §. Apium quoque verſ. ſed ut ſuprà. de acquir. rer. dom. l. injuriarum actio § fin. verſ & ſæpiſſime de injur. & § feræ. verſ. plane inſt. de rer. diviſ.*

Non obſtat, quòd hoc jus principes ex præſcriptione non videantur quæſiviſſe. Non enim præſcriptione duntaxat, ſed & aliis modis iſtud prohibendi jus acquiri poteſt, veluti privilegio & regalium conceſſione, vel antiquâ conſuetudine *Bartol. in d. l. quo minus. n. 2. ad fin. c. ſuper quibuſdam. § præterea de verb. ſignif. gl. Bart. & Angel. in d. l. ſane de injur. Cæpol. in tract. de ſervit. ut de mari. Franc. Marc. d. part. 2 q. 385. n. 1.*

Denique non adverſatur *Franciſc. Marc. quæſt. 38 ima. part.* quia loquitur ibidem de eo caſu, ubi ad inſtantiam

tiam privatorum, navigatio prohibetur, ſecus autem eſſe, expreſsè aſſerit, ſi prohibeatur per Principem, aut alium regalia habentem *Bart. in d. rub. ut in flum. publ. navigare lic.*

(Andr. Rauchbar. Part. 1. quæſt. 23.)

QVÆSTIO. X.

An de aquis & fluminibus inveſtitus, fluviatica incrementa, jure feudi præcipuè ſibi vindicare, ſublatò alluvionum jure, poſſit: & cujus jurisdictionis cenſeantur, quæ per alluvionem accreverunt?

IN lite quadam, de Fluviaticis incrementis motà, quæſtio, in ſummo hujus provinciæ judicio Anno 1593 quod ab appellationibus vocatur, incidit hujusmodi: An, cui per inveſtituram territorium, cum aquis & fluminibus hujus provinciæ, conceſſum erat, idem quoqve poteſtatem haberet, inſulas & fluviatica incrementa cetera, ſibi, præcipuo quodam jure, vindicare? Et quidem deciſa ad præſens lis, ſuper poſſeſſorio inſtituto & jurisdictione, ulteriorem indagationem haud requirebat. quia poſſeſſorium utique prius, partibus hoc petentibus, terminadum fuerat, *l. ordinarii. C. de rei vind. & de juriſdictione*, quod nempe inſula ejus juriſdictioni ſubjiciatur, cujus & ipſum flumen, rectè definitum eſt, ſecundum latè tradita per *Curtium ſeniorem conſ. 50. Bologn. conſ. 54. & poſt hos Baptiſ. Aymum Parmen. in tract. de alluvio. lib. 2. c. 6. num. 1 & ſe. 33. & ſi.* Nam licet Bart. & alii hunc ferè communiter ſecuti, contrarium exiſtimarunt. Tamen hic abunde per Curtium & maximè noviſſime Parmenſem, reſponſum extat & probatur ſatis ex *l. ult. C. de alluvio* & ex eo (ut mittam alia, à Parmenſe ibidem tractata) quod ſcribit *Ang. in auth. de aqual. dot.* videlicet, ſi Princeps concedat alicui merum & mixtum Imperium in Comitatu, eandem conceſſionem intelligi debere, in augmento ad Comitatum ſecuto, & probat *Rodoa. de reb. Eccleſ. non alienand. quæſt. 67. num. 14 & ut à Collegio Papienſi adductum refert Parmen. num. 4* præterquam quod abſurditate non caret opinio contraria, ſi eum, qui capax non eſt juriſdictionis, privatæ & ruſticæ conditionis hominem, inſulæ, aut alluvione adjecti agri, dominum factum, ſimul quoq; juriſdictionem habiturum in eo loco. & heri ſervum, hodie liberum effectum, dixerimus. Deniq; cum in eodem territorio, non niſi ab uno Principe, recognoſcatur juriſdictio, novam conſtituendam juriſdictionis ſpeciem, quæ alluvionis aut inſulæ beneficio tribuatur. Item, alio jure fluminis totius juriſdictionem, alio particulæ ejusdem, quatenus inſula aut fluviatica incrementa [illegible] dare apparet. Quo circa bene tu[illegible] tra Bart. & Aſſeclas, ſecundum op[illegible] logniis, ſeu potius [illegible] puſtæ Parmenſis judi[illegible]

PARS II.

tenuiſſet, niſi interpoſitâ Leuteratione; prolata fuiſſet vetus quædam ſcriptura, in qua inter partium anteceſſores convenerat, ut juriſdictio inſularum, in flumine naſcentium, illius eſſet, cujus ager inſulæ proximior inveniretur, ut ita dominium & juriſdictio inſulæ unius ejuſdemque eſſet, huic enim pacto meritò ſtatur, cum & quilibet poſſit ſuo juri renunciare, *l. pen. C. de pact.*

Ceterum quia ſuper petitorio quæſtio partibus reſervata eſt, & qui juriſdictionem in flumine habet, deinceps ſuper proprietate inſulæ, in flumine natæ, litem intentaturus putatur, non abs re erit videre, ecquid pro hujus defenſione & controverſiæ totius deciſione, poſſit in medium adduci. Quæſtio autem eſt hujuſmodi. In flumine Mulda nata eſt annis ſuperioribus inſula, aucta poſteà adeò, ut dilabentibus æſtate aquis, non inſulæ, ſed alluvionis jure cenſenda crederetur. Quod nihil in hac re mutat, cum originarius inſulæ ſtatus, cum primùm extitit, etiamſi, dum creſcat, contra frontem agri alterius procedat, inſpici debeat, utcunque de hoc inter litigatores parum convenerit in præſenti cauſa, *l. ergo 30 § tribus mod. verſic. duobus. l. inſula. 30 verſ. & quod poſtea de acquir. rer. dom. Jul. Capr. in l. adeo 7 § at in flumine, eo. tit.*

Ejus inſulæ, ut vicino agro propioris dominium, vicini agri dominus ſibi vindicabat. Econtra qui fluminis dominus utilis, jure feudi, erat, & ejuſdem commoda alia ſolus tenebat, inſulæ quoque jus ad ſuum commodum pertinere contendebat. Quæritur, uter juſtius induat arma. Neq; melius opinor, neq; rectius hoc expediemus, quàm ſi utriusq; partis rationes & fundamenta excuſſerimus, delibata partim ex his, quæ tunc propoſita fuerunt, partim ex aliis, ad hanc rem idoneis argumentis

Contrariis enim juxta ſe poſitis, & diſputatis, facillimè pertingimus ad verum, ut Dd. in præludiis ſuarum conſultationum annotârunt, & ex his *Ludo. Zunt in reſponſ. pro uxor. in princ.*

Principiò placuit litigatori, qui juriſdictionem habebat fluminis, illud ipſum non publicum ſed privatum, appellare, propterea quod ex conceſſione principali in ſuo id uſu præcipue habere dignoſceretur, & tam juriſdictione, quam aliis commodis inveſtitus eſſet. Ita enim flumen privatum ab aliis acceptum quoq; legimus, cujus videlicet proprietas vel juriſdictio competit uno tantum Domino, vel civitati, ſecundum *Cepol. de ſervitut. ruſtico prædio. cap. de flumine privato cap. 32. n. 1. Corn. conſ. 322 lib. 1. Decian. conſ. 123. n. 68. lib. 5. poſt Jaſonem in l. quo minus n. 37. Rip. ibi. n. 1. de flumin.* Quod ſi ergo privatum eſt flumen, nec alluvionis jus locum in eo habet, nec alia fluviatica incrementa, aliis, quam dominis privati fluminis, acquirentur, ne cauſa diſſimilem ſui pariat effectum. Et ex hâc ratione, quia flumen privatum eſt, commoda ejusdem aggregentur aut coarctentur ſaltem privatis neceſſitatibus, *l. lacus 12. ubi Cepra. de acquir. rer. domin. l. Rutilia de contrahen. empt. l. vicinus de aqua & aq. pluv. arcend.*

II. Ab hâc definitione fluminis ad alia veniamus, videlicet, quod negotium præſens interpretationem hanc recipiat ex principali conceſſione. Nam cum flumen Princeps donaverit, videri poteſt, & donaſſe jus acquirendi incrementa, in eodem flumine naſcitura. Et quemadmodum poteſt Princeps expreſsè hæc commoda, jus, ſcilicet alluvionis & inſulæ, vicinis prædiis auferre, & ita in jure quærendo ſubditis ſuis præjudicare, maximè ubi juſta aliqua cauſa ſubeſt, de quo latè *Parmenſ. lib. 1. c. 10. n. 1.*

ſeq. & de flumine Clanarum, pro Duce Florentino ex hac cauſa conſuluerunt *Gerar. Mazol. conſ. 4. Franciſ. Vegium. conſ. n. 90. ſeq. Anto. Natta. conſ. 55. l. 1. Beroius. conſ.* [illegible] Ita & tacite videri poſſet, hujusmodi conceſſione, vaſallo ſuo omnia commoda fluminis largiri voluiſſe. *Everar. in top. in lo. ab expreſſ. ad tacit.* propterea quod in hanc ſententiam ita reſpondiſſe quoq; leguntur *Curtius Senior conſ. 72. in fin. Alciat. conſ. ſeu reſponſ. 219. 223.*

III. Flumina publica in dominio & Patrimonio [illegible] Principis. *c. 1. quæ ſunt regal. Beroius d. conſ. 140. n. 4. lib.* [illegible] *menſ. d. lib. 1. c. 9. §. 2. n. 2.* ergo eodem jure ad conceſſionarium vaſallum tranſibunt. Nam qui ex conceſſione Principis flumina publica tenet, perinde ea poſſidere videtur, prout erant apud Principem. Quocirca poterit hujusmodi conceſſionarius, prohibere navigationem per flumina publica in territorio ſibi conceſſo & vectigalia imponere navigantibus. *Matth. de afflict. in rubr. quæ ſunt regal. n. 68. & deciſ. 388. Boſſ. tit. de aquis n. 4. ſeq. Mar. Anto. Peregrin. de jure fiſci cap. 2. n. 100. Socin. Jun. conſ. 71. n. 1. & conſ. 76. num. 20. lib. 4. Sigismund. Loffred. conſ. 24. num. 12. & ſe.* Cùm ergo ut in præcedenti argumento dicebatur Princeps, ex poteſtate abſoluta, ſibi incrementa talia vindicare poſſit, cur non & Vaſallo idem liceat [illegible] omnibus præſertim inveſtituræ verbis generalibus: Mit allen Nutzungen/Ehren und Würden/ &c.

IV. Suadet hoc conſideratio Rerum, quæ publicæ dic, & a communibus diſtingui ſolent. Nam rerum communem quidem proprietas omnibus [illegible] tet jure Gentium: publicarum verò populo Romano, jure Civili *Cujac. in not. Inſtit. de rer. diviſ. princ.* Quod ſi populi Romani. Ergò & Principis ſeu [illegible]

ſau

ſaris, in quem Populus jus ſuum tranſtulit, §. *ſed & quod Principi. inſt. de jur. nat. Gent. & Civ. Steph. Forcat. 84 num. 6. & dialog. 50. num. 2 & ſe.* Atq; ideo olim de rebus publicis & ſic fluminibus publicis, nemini ſine licentia populi, Senatus aut Principis diſponere licebat. *l. Impp. 17. de ſervit. ruſt. præd. l. quamvis. 10. de acquir. dom. l. continuus, §. cum quis. 6. de verb. obligat. l. ſed Celſus 6. in princ. de contrah. emt. l. quo minus de Fluminibus publ. & tot. tit. ne quid in flum. publ. fi. & ut in flum. publ. navig.* Porrò ſi ſunt iſta Principis, ſequitur eſſe etiam illorum, qui à Principe cauſam habent, & in ſuis territoriis vicem Imperatoris gerunt, quales cum eſſe Principes & Duces Germaniæ relatum ſit crebrius, cur non & de Illuſtriſſimo Electore Sax. in ſuis Provinciis idem dicemus? Electores ſiquidem præfectorum prætorio ſuſtinere vicem creduntur. *Hennin. Goden. paſſim in prioribus conſiliis. Matth. Weſenb. conſ. 46. num. 2.* imò pars corporis Imperatoris appellantur *in bulâ aureâ Caroli IV. Imperatoris in tit.* Vom Ertz-Biſchoffichen Seegen / &c. Et quod minorum Gentium Principes Imperatoria jura in ſuis Provinciis exerceant, paſſim commemorant *Interpp.* quia ea omnia, quæ Imperator poteſt, tales exercere poſſe ſcribunt, & ex multis colligit. *Mar. Anton. Peregrin. de jur. fiſ. lib. 1. c. 2. n. 76. 79.* ubi ait, tales Duces, quicquid ſit de jure, in ſuis ſtatibus plenitudine poteſtatis uti.

V. Si proprietas fluminum eſt Principis, ut eorum, qui cauſam à Principe habent, quis dubitabit, quin & commoda omnia fluminis ad eundem, & præſertim inſularum pertineant? Nam regula eſt certi juris: Alveum fluminis publici, eſſe publicum; & ipſum alveum,

veum, tanquam ſubjectum aquæ, trahere ad ſe aquæ jura & commoda *l. 1. §. ſimili modo, de fluminibus, l. 1. §. ſi inſula. in fi. in verb. quia impoſſibile.* Ejusdem igitur pariter territorii erit alveus & ſolum, ſuper quo labitur, cujus eſt flumen, & huic regulæ in dubio ſtandum, tradit *Parmen. d. lib. 1. c. 12. n. 1. & ſe.* & conſequenter, inſula, quæ in flumine natat, vel ſolo ejus cohæret, ejusdem juris & conditionis erit, cujus & flumen, ne una res diverſo jure cenſeatur, & dividantur aquæ commoda, quæ Princeps non diſtinxit. *l. miles. §. pro parte de legat. 2. Tiraq. de retract. prox. §. 1. gl. 8 n. 21. & ſeq. & de nobilit. c. 28. n. 11 & ſe. l. de fructu de publica. in rem actio.* Ita *in l. fin. de acquir. rer. dom.* dicitur, inſulam, in flumine publico natam, publicam eſſe debere.

VI Si inſulam conſideramus, ut vacantem & in nullius dominio exiſtentem, certe vel eſſe eam dominii provinciæ, vel certè præſumi debere, ex hoc liquere poteſt, quod, ſi proponantur in locis deſertis & incultis, bona eſſe vacantia, hæc nequaquam occupanti, ſed, uti exiſtentia intra fines regni & Principatus, ſupremo Domino cedere intelliguntur, quemadmodum *Caſtr. & Socin. in l. 1. in Princ. de acquir. poſſ.* concludunt & ſequuntur *Ang. Aret. conſ. 17. Socin. conſ. 127 lib. 1. Carol. Ruin. conſ. 26 num. 7. lib. 1. Curt. Jun. conſ. 41. n. 9. conſ. 159. Rolan. a Val. conſ. 46 n. 14 lib. 1.* & atteſtatur, hanc veriorem, & de facto, contra Ripæ contrariam opinionem, obſervari *Mar. Anto. Peregrin. de jur. fi. lib. 4 tit. 1. de bonis vacantibus, n. 29 Meno. de præſumt. lib. 3. præſumt. 100. n. 9. ſeq.* Deindè quod traditum eſt crebrius per Dd. cum, qui habet jus in toto, vel univerſo, habere fundatam intentionem de jure communi, in qualibet ejus parte. & quicquid reperitur intrà fines loci, præſumitur jure dominii pertinere ad dominum loci. *c. cum Berthold. ex. de re judic. c* *cum Epiſcopus, de offic. ordin. n. 6. Ever. in Top. in loco à toto ad partem. n. 11. 12. Molin. ad conſuet. Pariſ. tit. 1. §. 46. n. 4. & ſeq. Jacob. Maſcar. de probat. fol. 1. concluſ. 217. n. 16. & ſe. & concl. 271. 290. 252. Menoch. de præſumt. 10. n. 10.*

VII. Ut maximè contendat aliquis, jure Romano Inſularum commoda à fluminum publicorum proprietate diviſa fuiſſe, tamen non tam quid tunc in uſu fuerit, quam quid poſtea invaluerit, conſiderandum eſt. Nam fortaſſe ut alias, ita hic traxerunt mores leges in poteſtatem ſuam, ut Plaut. dicebat, & ad ſententias uſu receptas revocant nos JCti, *l. quæſitum. 12. § ſed ſi fundus. ff. de inſtruc. vel inſtrum. legat. l. jam hoc jure utimur, 4. de vulg. & pup. cum ſimil.* Vivimus in fæce Romuli, non in Roma florente & triumphante, conſtat igitur ex uſibus feudorum, flumina publica, non tantum quoad proprietatem, ſed & quoad uſum juribus fiſci & regalibus aggregata eſſe. *c. uni. quæ ſunt regal.* ubi quæ regalia dicuntur, fiſci jura, vertit *Guntherus Ligurinus relatus à Franciſ. Hotoman. ibi* & non tantum flumina ipſa Imperatori aſſcribuntur, ſed & vectigalia fluminum, ut ab eo tempore ſine portorio non liceat navigare per portum, neque ſine vectigalis exſolutione, portum tranſire; neq; in flumine publico, abſq; Principis aut Magiſtratus loci permiſſione, piſcari. Atq; indè relatum eſt: poſſe Principem ex cauſa in fluminibus publicis navigationes & piſcationes prohibere. *Boſſ. in pract. tit. de & flumin. num. 4. & ſe. Sebaſtian. Medices in tract. de Venatione. par. 2. q. 21. n. 10. Q. incil. Mandoſ. tract. de inhibitio, quæſt. 62. Mar. Anton. Peregrin. dict. tract. de jur. fiſ. lib. tit. 1. n. 19. & ſe. Carol. Rum. conſ. 28. n. 15. 16. lib. 2. Io. Bodi. de Repub. lib. 1. c. 6. pa. 83. c. 10. pa. 237.* Hinc *Juvenalis Satyr. 4.*

Quicquid conſpicuum pulchrumq; eſt æquore toto,
Res fiſci eſt, ubicunq; natat, &c.

VIII. Imò

randum in Authentica de defenſionibus Civit. collat. 3. Bart. in d. l. injuriarum actio § fin. Cæpol. de ſervit. ruſt. prædiorum cap. de mari n. 7. & in c. de fluminibus num. 4 Bald. in princ. de pac. tenend. Jacob. de S. Georg. in tract. de feud. ad verb. ibi flumina n. 2.

Huc commodè referri poſſunt, quæ tradit *Franc. Marc. in 2 part. deciſ. Parlamenti Delphinatus quæſt. 38.* ubi hanc quæſtionem tractat, utrum abſque licentia principis, pro lubitu mercatorum, ſal, vel per flumen publicum Rhodani, vel terra, aſportari poſſit: & concludit, quod in ejuſmodi rebus potiſſimum mos & conſuetudo regionis attendi debeat per doctrinam *Bart. in l. quoties. n. 8 C. de naufrag. lib. 10. Cæpol. in tract. de ſervitut. ruſt. præd. cap. 29. de Navi.* qui tempora navigationum, pro more uniuſcujuſque regionis, obſervanda eſſe volunt. Ergo & hoc caſu conſuetudinis non immeritò habetur ratio.

Non obſtat huic ſententiæ, quod regulariter uſus fluminum publicorum, qui potiſſimum in navigatione conſiſtit, unicuique liberè permitti debeat, & quod hoc nomine de fluminibus, quatenus publica ſunt, & in nullius adhuc dominium pervenerunt, accipiendum eſt, ſecus ſi regalium jure flumina ad principem ſpectent & pertineant. *d. l. ſane ſi maris. de injur.* quia ab horum fluminum ingreſſu navigare volentes arceri & prohiberi poſſunt. *Bart. in rub. ut in flum. pub. navig. lic. Jaſ. in l. ex hoc jur. nu. 27 de juſt. & jur. Bald. in tract. de præſcript. in 4. part. 5 part. prin. quæſt. 6. n. 6 cum ſimi. ſup. alleg.*

Sic & interdicta poſſeſſoria, quorum ſuprà meminimus, non dantur adverſus illos, qui privilegiis Cæſareis, vel jure regalium gaudent, & in quorum patrimonio flumina publica ſunt ut expreſſum volunt *Bartol. d. rub. ut in flum. publ. Benevenut. Stracha. in d. tract. de navig. Faciunt hæc* *quæ notant Archidiaconus in c. Eccleſias 13. quæſt. 1. Bald. in § ſi quis de manſo. de controv. feud. in uſ. b. feud. Bald. in l. pen. C. de concl. inſt.*

Non obſtat, quod ne Imperator quidem in flumine publico navigationem impedire poſſit, & quod flumina publica, vel protectionis, vel proprietatis, vel, quod verius eſt, juriſdictionis reſpectu, *Borch. in tractat quæ ſint regalia n. 30. Roſenthal. d. cap. 5. concluſ. 21. Petrus Frid. d. c. 16. n. 6.* non autem uſus ratione, inter regalia connumerentur: quia licet hæc ſeſe ita habeant, tamen nihilominus princeps, cum regali dignitate inveſtitus, tanquam dominus fluminum, eorum ingreſſu quoad dicionum ſuarum finibus continentur, navigantes arcere poteſt. Quemadmodum in ſimili conſtitutum eſt, non poſſe alicui directò piſcatione, aucupio, aut venatione interdici, cui tamen interdici poteſt, ne fundum alterius piſcandi, aucupandi, vel venandi gratia ingrediatur. *d. l. Divus de ſer. ruſt. pr. l. 3. §. plane. l. naturalem, 5 § Apium quoquè verſ. ſed ut ſuprà. de acquir. rer. dom. l. injuriarum actio §. fin. verſ. & ſeqn. fine de injur. & § feræ. verſ. planè inſt. de rer. diviſ.*

Non obſtat, quòd hoc jus princeps ex præſcriptione non videantur quæſiviſſe. Non enim præſcriptione duntaxat, ſed & aliis modis iſtud prohibendi jus acquiri poteſt, veluti privilegio & regalium conceſſione, vel antiquâ conſuetudine *Bartol. in d. l. quo minus. n. 2. ad fin. c. ſuper quibuſdam. § præterea de verb. ſignif. gl. Bart. & Angel. in d. l. ſane de injur. Cepol. in tract. de ſervit. tit. de mari. Franc. Marc. d. part. 2. q. 385. n. 5.*

Denique non adverſatur *Franciſc. Marc. quæſt. 389. in 2. part.* quia loquitur ibidem de eo caſu, ubi ad inſtantiam privatorum, navigatio prohibetur, ſecus autem eſſe expreſſe aſſerit, ſi prohibeatur per Principem, aut alium regalia habentem *Bart. in d. rub. ut in flum. publ. navigare lic.*

(Andr. Rauchbar. Part. 1. quæſt. 23.)

QVÆSTIO. X.

An de aquis & fluminibus inveſtitus, fluviatica incrementa, jure feudi præcipuè ſibi vindicare, ſublatò alluvionum jure, poſſit: & cujus juriſdictionis cenſeantur, quæ per alluvionem accreverunt?

IN lite quadam, de Fluviaticis incrementis motâ, quæſtio, in ſummo hujus provinciæ judicio Anno 1593 quod ab appellationibus vocatur, incidit hujusmodi: An, cui per inveſtituram territorium, cum aquis & fluminibus hujus provinciæ, conceſſum erat, idem quoqve poteſtatem haberet, inſulas & fluviatica incrementa cetera, ſibi, præcipuo quodam jure, vindicare? Et quidem deciſa ad præſens lis, ſuper poſſeſſorio inſtituto & juriſdictione, ulteriorem indagationem haud requirebat: quia poſſeſſorium utique prius, partibus hoc petentibus, terminandum

dum fuerat. *l. ordinarii. C. de rei vind. & de juriſdictione*, quod nempe inſula ejus juriſdictioni ſubjiciatur, cujus & ipſum flumen, rectè definitum eſt, ſecundum latè tradita per *Curtium ſeniorem conſ. 56. Bologni. conſ. 54. & poſt hos Bapt. Aymum Parmen. in tract. de alluvio lib. 2. c. 6. num. 1. & ſeq. 53. & ſe.* Nam licet Bart. & alii hunc ferè communiter ſecuti, contrarium exiſtimarunt. Tamen hic abunde per Curtium & maximè noviſſimè Parmenſem, reſponſum extat & probatur ſatis *ex l. ult. C. de alluvio* & ex eo (ut mittam alia, à Parmenſe ibidem tractata) quod ſcribit *Ang. in auth. de aequal. dotis*, videlicet, ſi Princeps concedat alicui merum & mixtum Imperium in Comitatu, eandem conceſſionem intelligi debere, in augmento ad Comitatum ſecuto, & probat *Rodoa. de reb. Eccleſ. non alienand. quaeſt. 67. num. 14 & ut à Collegio Papienſi addictum refert Parmen. num. 4.* præterquam quod abſurditate non caret opinio contraria, ſi eum, qui capax non eſt juriſdictionis, privatæ & ruſticæ conditionis hominem, inſulæ, aut alluvione adjecti agri, dominum factum, ſimul quoq; juriſdictionem habiturum in eo loco: & heri ſervum, hodiè liberum effectum, dixerimus. Deniq; cum in eodem territorio, non niſi ab uno Principe, recognoſcatur juriſdictio, novam conſtituendam juriſdictionis ſpeciem, quæ alluvionis aut inſulæ beneficio tribuatur. Item, alio jure fluminis totius juriſdictionem, alio particulæ ejuſdem, quatenus inſula aut fluviatica incrementa ſe extendant, fore apparet. Quo circa bene tunc temporis, contra Bart. & Aſſeclas, ſecundum opinionem Curtii, Bologni, ſeu potius Collegii Papienſis, & Paptiſtæ Parmenſis judicatum eſt, & judicatum tenuiſſet, niſi interpoſitâ Leuteratione; prolata fuiſſet vetus quædam ſcriptura, in qua inter partium anteceſſores convenerat, ut juriſdictio inſularum, in flumine naſcentium, illius eſſet, cujus ager inſulæ proximior inveniretur, ut ita dominium & juriſdictio inſulæ unius ejusdemque eſſet, huic enim pacto meritò ſtatur, cum & quilibet poſſit ſuo juri renunciare, *l. pen. C. de pact.*

Ceterum quia ſuper petitorio quæſtio partibus reſervata eſt, & qui juriſdictionem in flumine habet, deinceps ſuper proprietate inſulæ, in flumine natæ, litem intentaturus putatur, non abs re erit videre, ecquid pro hujus defenſione & controverſiæ totius deciſione, poſſit in medium adduci. Quæſtio autem eſt hujuſmodi. in flumine Mulda nata eſt annis ſuperioribus inſula, aucta poſteà adeò, ut delabentibus æſtate aquis, non inſulæ, ſed alluvionis jure cenſenda crederetur. Quod nihil in hac re mutat cum originarius inſulæ ſtatus, cum primum extitit, etiamſi, dum creſcit, contra frontem agri alterius procedat, inſpici debeat, utcunque de hoc inter litigatores parum convenerit in præſenti cauſa. *l. ergo, 3. §. tribus mod. verſ. pr. duobus. l. inſula, 30. verſ. & quod poſteà de acquir. rer. dom. Jul. Capr. in l. adeò 7. § at in flumine, 10 tit.*

Ejus inſulæ, ut vicino agro proprioris dominium, vicini agri dominus ſibi vindicabat. Econtra qui fluminis dominus utilis, jure feudi, erat, & ejusdem commoda alia ſolus tenebat, inſulæ quoque jus ad ſuum commodum pertinere contendebat. Quæritur, uter juſtius iudicat, anima. Neq; melius opinor, neq; rectius hoc expediemus, quàm ſi utriusq; partis rationes & fundamenta excuſſerimus, delibata partim ex his, quæ tunc propoſita fuerunt, partim ex aliis, ad hanc rem idoneis argumentis.

Contrariis enim juxta ſe poſitis, & diſputatis, facilimè pertingimus ad verum, ut Dd. in præludiis ſuarum conſultationum annotârunt, & ex his *Ludo Zunt in reſponſ. pro uxor. in princ.*

Principiò placuit litigatori, qui juriſdictionem habebat fluminis, illud ipſum non publicum ſed privatum, appellare propterea quod ex conceſſione principali in ſuo id uſu præcipue habere dignoſceretur, & tam juriſdictione, quam aliis commodis inveſtitus eſſet. Ita enim flumen privatum ab aliis acceptum quoq; legimus, cujus videlicet proprietas vel juriſdictio competit uno tantum Domino, vel civitati, ſecundum *Cæpol. de ſervitut. ruſtic. prædio. cap. de flumine privato cap. 32. n. 1. Corn. conſ. 323. lib. 1. Decian. conſ. 123. n. 68. lib. 3 poſt Jaſonem in l. quo minus. n. 37. Rip. ibi. n. 1. de flumin.* Quod ſi ergò privatum eſt flumen, nec alluvionis jus locum in eo habet, nec alia fluviatica incrementa aliis, quam dominis privati fluminis, acquirentur, ne cauſa diſſimilem ſui pariat effectum. Et ex hâc ratione, quia flumen privatum eſt, commoda ejusdem aggregentur aut coarctentur ſaltem privatis neceſſitatibus, *l. lacus 12. ubi Capra. de acquir. rer. domin. l. Rutilia de contrahen. emt. l. vicinus de aqua & aqu. pluv. arcend.*

II. Ab hâc definitione fluminis ad alia veniamus, videlicet, quod negotium præſens interpretationem hánc recipiat ex principali conceſſione. Nam cum flumen Princeps donaverit, videri poteſt, & donaſſe jus acquirendi incrementa, in eodem flumine naſcitura. Et quemadmodum poteſt Princeps expreſſè hæc commoda, jus, ſcilicet alluvionis & inſulæ, vicinis prædiis auferre, & ita in jure quærendo ſubditis ſuis præjudicare, maximè ubi juſta aliqua cauſa ſubeſt, de quo latè *Parmenſ. lib. 1. c. 10. n. 1. ſeq.*

ſeq. & de flumine Clanarum, pro Duce Florentino ex hac cauſa conſuluerunt *Gerar. Mazol. conſ 4. Franciſ Vegius conſ. 1. n. 90 ſeq. Ant. Natta. conſ 55. l. 1. Beroius. conſ 140. lib* [illegible]. Ita & tacite videri poſſet, hujusmodi conceſſione, vaſallo ſuo omnia commoda fluminis largiri voluiſſe. *Everar. in top. in lo. ab expreſſ. ad tacit.* propterea quod in hanc ſententiam ita reſpondiſſe quoq; leguntur *Curtius Senior conſ. 72. in fin. Alciat. conſ. ſeu reſponſ 219 223.*

III. Flumina publica in dominio & Patrimonio ſunt Principis. *c. 1. quæ ſunt reg. 1. Beroius d. conſ. 140. n. 4. lib* [illegible] *Paremonſ. d. lib. 1 c. 9 §. 2 n. 2.* ergo eodem jure ad conceſſionarium vaſallum transibunt. Nam qui ex conceſſione Principis flumina publica tenet, perinde ea poſſidere videtur, prout erant apud Principem. Quare circa poterit hujusmodi conceſſionarius, prohibere navigationem per flumina publica in territorio ſibi conceſſo & vectigalia imponere navigantibus. *Matth. de afflict. in rubr. quæ ſunt regal. n. 68 & deciſ 388 Boſſ. tit. de aqu. n. 4. ſeq Mar. Ant. Peregrin. de jure fiſci cap. 2 n. 100 Soc. n. Jun. conſ. 71. n. 1. & conſ. 76. num. 20. lib. 4. Sigismund. Loffred. conſ. 24. num. 12. & ſe.* Cum ergo ut in præcedenti argumento dicebatur, Princeps ex poteſtate abſoluta, ſibi incrementa alia vindicare poſſit, cur non & Vaſallo idem liceat? ſtantibus præſertim in inveſtituræ verbis generalibus: Mit allen Nutzungen/Ehren und Würden/ &c.

IV. Suadet hoc conſideratio Rerum, quæ publicæ dicuntur, & a communibus diſtingui ſolent. Nam rerum communium quidem proprietas omnibus patet jure Gentium: publicarum vero populo Romano, jure Civili *Cujac. in not. Inſtit. de rer. div. §* [illegible]. Quod ſi populi Romani. Ergò & Principis ſeu Cæ-

ſaris,

ans, in quem Populus jus ſuum tranſtulit, §. *ſed & quod*
Princip. inſt. de jur. nat. Gent. & Civ. Steph. Forcat. 84. num. 6.
y dialog. ſo. num. 2 & ſe. Atq; ideò olim de rebus pu-
blicis & ſic fluminibus publicis, nemini ſine licentia po-
puli, Senatus aut Principis diſponere licebat. *l. Impp.*
r. de ſervit. ruſt præd. l. quamvis. ſo. de acquir. dom l. com-
munis, §. cum quis. 6. de verb. obligat. l. ſed Celſus 6. in princ.
s contrah. emt. l. quo minus de Fluminibus publ. & tot tit.
e quid in flum. publ. fi. & ut in flum. publ. navig.
orrò ſi ſunt iſta Principis, ſequitur eſſe etiam illo-
um, qui à Principe cauſam habent, & in ſuis territo-
iis vicem Imperatoris gerunt, quales cum eſſe Prin-
ipes & Duces Germaniæ relatum ſit crebrius, cur non
c de Illuſtriſſimo Electore Sax. in ſuis Provinciis
dem dicemus? Electores ſiquidem præfectorum-præ-
orio ſuſtinere vicem creduntur. *Hennin. Goden par-*
m in prioribus conſiliis. Matth. Weſenb. conſ. 46. num. 2.
mò pars corporis Imperatoris appellantur *in bul. au-*
reâ Caroli IV. Imperatoris in tit. Vom Ertz-Biſchoffliſchen
Seegen / &c. Et quod minorem Gentium Principes
nperatoria jura in ſuis Provinciis exerceant, paſſim
ommemorant *Interpp.* quia ea omnia, quæ Imperator
oteſt, tales exercere poſſe ſcribunt, & ex multis col-
it. *Mar. Anton. Peregrin de jur. fiſ. lib. 1. c. 2. n. 76 79.* ubi ait,
ales Duces, quicquid ſit de jure, in ſuis ſtatibus plenitudine
oteſtatis uti.

V. Si proprietas fluminum eſt Principis, ut eo-
um, qui cauſam à Principe habent, quis dubitabit,
uin & commoda omnia fluminis ad eundem, & præſer-
m inſularum pertineant? Nam regula eſt certi juris: Al-
eum fluminis publici, eſſe publicum; & ipſum al-

veum, tanquam ſubjectum aquæ, trahere ad ſe aquæ jura & commoda. *l.1.§.ſimili modo, de fluminibus, l.1.§.ſi inſula. ne ſi. in verb quia impoſſibile.* Ejusdem igitur pariter territorii erit alveus & ſolum, ſuper quo labitur, cujus eſt flumen; & huic regulæ in dubio ſtandum, tradit *Parmen. d. lib.1. c.12. n.8. & ſe.* & conſequenter, inſula, quæ in flumine natat, vel ſolo ejus cohæret, ejusdem juris & conditionis erit, cujus & flumen, ne una res diverſo jure cenſeatur, & dividantur aquæ commoda, quæ Princeps non diſtinxit. *l. miles. §. pro parte de legat. 2. Tiraq. de retract prox §.1. gl.8. n.21. & ſeq. & de nobilit. c 28. n.11 & ſe. l. de precio de publica. in rem actio.* Ita in *l ſin de acquir. rer dom* dicitur, inſulam, in flumine publico natam, publicam eſſe debere.

VI Si inſulam conſideramus, ut vacantem & in nullius dominio exiſtentem certè vel eſſe eam domini provinciæ, vel certè præſumi debere, ex hoc liquere poteſt, quod, ſi proponantur in locis deſertis & incultis, bona eſſe vacantia, hæc nequaquam occupanti, ſed, uti exiſtentia intra fines regni & Principatus, ſupremo Domino cedere intelliguntur, quemadmodum *Caſtr. & Socin. in l. [illegible] in Princ. de acquir. poſſ.* concludunt & ſequuntur *Ang. Aret. conſ.17. Socin. conſ.127 lib 1. Carol. Ruin. conſ 26. num.7. lib. . Curt Jun. conſ.41. n.9. conſ. 158. Rolan. a Pal. conſ.46 n.34 lib.3.* & atteſtatur, hanc veriorem, & de facto, contra Ripæ contrariam opinionem, obſervari *Mar Ant. Peregrin. de jur. fiſ lib.4 tit 3. de bonis vacantibus, n 29. Meno. de præſumt. lib. 3. præſumt. 100. n.9. ſeq* Deindè quod traditum eſt crebrius per Dd. eum, qui habet jus in toto, vel univerſo, habere fundatam intentionem de jure communi, in qualibet ejus parte. & quicquid reperitur intrà fines loci, præſumitur jure dominii pertinere ad dominum loci. *c cum Berthold. ex. de re judic. c*

cum Epiſcopus, de offic. ordin. in 6. Ever. in Top. in loco à toto ad
partem a 11.12. Molin. ad conſuet. Pariſ. tit. 1. §. 46. n. 4. & ſeq. latè
Maſcar. de probat. fol. 1. concluſ. 217. n. 16. & ſe. & concl. 271. 290. 252
Menoch. de præſumt. 10 n. 10.

VII. Ut maximè contendat aliquis, jure Romano
nſularum commoda à fluminum publicorum proprieta-
e diviſa fuiſſe: tamen non tam quid tunc in uſu fuerit,
quam quid poſteà invaluerit, conſiderandum eſt. Nam
ortaſſe ut aliàs, ita hic traxerunt mores leges in poteſta-
em ſuam, ut Plaut. dicebat, & ad ſententias uſu receptas
evocant nos JCti. *l. quæſitum. 12. §. ſed ſi fundus. 15. de inſtruc.*
vel inſtrum. legat. l. jam hoc jure utimur, 4. de vulg. & pupi. cum ſi-
nil. Vivimus in fæce Romuli, non in Roma florente &
riumphante, conſtat igitur ex uſibus feudorum, flumina
ublica, non tantum quoad proprietatem, ſed & quoad
ſum juribus fiſci & regalis aggregata eſſe. *c. uni. quæ ſunt*
gal. ubi quæ regalia dicuntur, fiſci jura, vertit *Guntherus*
igurinus relatus a Franciſ. Hotoman. ibi & non tantum flu-
ina ipſa Imperatori aſſcribuntur, ſed & vectigalia flu-
inum, ut ab eo tempore ſine portorio non liceat navi-
are per portum, neque ſine vectigalis ex ſolutione, por-
um tranſire; nec; in flumine publico, abſq; Principis aut
agiſtratus loci permiſſione, piſcari. Atq; inde rela-
m eſt: poſſe Principem ex cauſa in fluminibus publi-
s navigationes & piſcationes prohibere. *Boſſ. in pract.*
.de & flumin. num. 4. & ſe. Sebaſtian. Medices in tract. de Vena-
ne. par. 2. q. 21. n. 10 Q uæſt. Mandoſ. tract. arbitrio. quæſt. 62.
ar. Anton. Peregrin. dict. tract. de jur. fiſ. lib 1. tit. 1. n. 19. & ſe. Ca-
l. Rom. conſ. 28. n. 15. 16. lib. 1 10. Bodi de Repub. lib. 1. c. 6. pa. 87.
o pa. 22. Hinc *Juvenalis Satyr 4.*

Quicquid conſpicuum pulchrumq; eſt æquore toto,
Res fiſci eſt, ubicunq; natat, &c.

VIII. Imò ut ad rem accedamus propi[illegible] quid poſteà in his & ſimilibus quæſtionibus etiam [illegible] noſtra, & vicinis locis receptum ſit, ſimul [illegible]vandum quod ſcribit *Nic. Mauricius in tract. de* [illegible] *aquarum* von Waſſer-Recht / *par. 1. mihi fol. 7. n. 9.* inſulas in [illegible] nunc natas, ex antiquiſſima conſuetudine Palatinatus Electoribus Palatinis vindicatas eſſe, nec conceſſas vicinorum prædiorum dominis & hoc ſibi ex antiquiſſimis documentis compertiſſimum eſſe. Annotandum quoque & quod in actis illis probatur ex teſtium dictis per conſuetudinem longævam ab annis 40. in hac provincia invaluiſſe, ut fluviatica incrementa inſularum in Mulda [illegible]ne naſcentium in Præfecturis flumini adjacentibus, eaſdem debeantur & dominis vicinorum prædiorum [illegible] juriſd[illegible]nalibus accedant, prout de inſulis, vindicatis [illegible] Præfecturis, Waldenburg / Penig / Grimme / Wulckerburg / Wurtzen / Eylenburg / expreſſe teſtes deponunt, & unanimiter aſſeverant, inſulas his adjudicatas, qui [illegible]nem in eodem flumine Muldá habuerunt. Sic *Nicol. Boër. conſ. 14. n. 16.* refert, per arreſtum Toloſanum A. 1493. omnes inſulas, in ipſo Rhodano exiſtentes, [illegible] Regi Galliæ Domino Carolo in totum ad[illegible], & per ſacrum conſilium poſteà ſimiliter judicatum, ejuſdemque arreſti meminerunt & *Hieron. Montan. de finib. regun. c. 24. n. 9. Aymus Parmen. de alluvio. lib. 2. cap. 7. n. 2.* Atque hinc appellari flumina Regalia cœperunt, quod eorum curam ſibi Reges & Principes peculiariter [illegible], & à Privatorum uſibus quaſi ſequeſtrârunt: idem [illegible] etiam à Civitatibus Italiæ longo uſu, acquiſitum eſſe c[illegible] ſtat ex tit. de pace conſtantiæ & pluribus docet [illegible] *Choppin. de Domanio Franciæ lib. 1. c. 16. n. 1. & ſe. Claudius*

nilem ad regias aquar. & ſylvar. conſtitut. & notandum cum-
primis, quod ex principio tituli de pace Conſtantiæ In-
erpp. annotârunt: in aquis & fluminibus, hiſce tempori-
bus cumprimis, id, quod conſuetudine receptum eſt, ſe-
quendum eſſe.

IX. Ne quis iſta nullo jure uſurpata contendat, ut
hicitur *in l. injuriarum 14. in ff. de injur.* videndum ſimul
re, quomodo huic conſuetudini ratio conſtare poſſit.
lacet enim quibusdam, non eſſe de nihilo, quod quidam
cripſerunt: Res etiam communes, & Publicas, & univer-
itatis, iisdem modis acquiri poſſe, quibus & privatæ:
unt enim juris humani: Et modi acquirendi domi-
ii, rebus publicis & privatis communes perhibentur.
1. de acquir. rer. dom. Hinc pleraque facta ſunt juriſdi-
tione privata & propria, quæ naturali jure ſunt com-
unia, ut feræ beſtiæ, gemmæ, ſuccinum in littoribus
omeraniæ & Boruſſiæ, aves & alia: & ſublata eſt
ultis in locis iſtarum rerum communio. *Cujac. lib. 4. obſ. 2.*
icet n. jure naturali & gentium primævo, omnis terra e-
at omnibus gentibus communis, quoad uſum & proprie-
tem, ac dominium quidem nullius erat. Tamen jure Gen-
um ſecundario, cœpit ab illa omnium gentium com-
unione ſegregari & ſeparari una Provincia ab altera.
in eadem Provincia potuit pars quædam, à
liquis ejuſdem provinciæ partibus & gentibus,
jungi, & uni, vel quibusdam, applicari. ac per con-
quens flumina, intra terræ particulam & ambitum
uentia, item feræ beſtiæ & volucres, ibidem con-
oræ, dominiis particularibus terrarum relinqui cœpe-
nt, ut in his terminis pulchrè ſcribit *Fernan. Vasq. illuſt.*
troverſ. lib. 2. c. 89. n. 37. Quemadmodum ergò jure

Romano poterat quis jus piſcandi in flumine publico ſolus ſibi acquirere, ſi pluribus uno loco piſcatus fuiſſet. *l. ſi quisquam de divers. temp. præſcript. l. præſcriptio. 4. de uſurp. & uſucap.* Ita in aliis rebus, quarum jure gentium communio eſt, applicatio ad Dominos particulares locorum facta eſt, ut hi ſoli commodis fluminum & ſylvarum gaudeant præcipuè; & veluti in priore caſu pro ratione eſt præoccupatio loci; ita & in hoc poſteriori, & præſertim ſubditorum patientia, longævo uſu roborata. Nam in actibus meræ facultatis & negativis, conſtat, jus acquiri parti prohibenti, ſi altera pars prohibitioni acquieverit, & non contradixerit, & hac ratione defenduntur ab Interpp. jura venationum, piſcationum, pro dominorum utilitate, ſecundum *Jacob. de S. Georg. in verb. & cum venationib. Mandoſ. d. tract. inhib. quæſt. 62. Sebaſt. Med. d. venat. par. 2. q. 21. & paſſ. late Covarru. in c. peccatum, par. 2. §. 8. n. 1. cum mult. ſeq.* ubi inquit, non eſſe abſurdum, ut ea quæ jure naturali omnibus ſunt communia, à Principibus & Republica ita concedantur, ut in poſterum ea privata non communia ſint, jure ſiquidem naturali omnia fuiſſe ab initio communia, & tamen humanâ lege factam eſſe rerum diſtinctionem inter privatos, poſtquam diſtinctionem non liceat cuiquam occupare rem diſtinctam, & alicui privatim lege humana addictam ſecundum *Conrad. in lib. de contract. quæſtio. 10 Covarr. d. lo. pa. 130.* Ita in non diſſimili ſpecie. *Alber. Brunus. conſ. 119. lib. 2.* per negligentiam longiſſimi temporis, habentes prædia propè ripam fluminis Padi amittere contendit jus acquirendi alluvionem & glaream & pertinere ad eum, qui eſt dominus caſtri vicini, cui propter negligentiam vicinorum commoda fluviatica [illegible] acquiſita, & probat idem pluribus *Aym. Parmenſ. de Alluvion. lib. 2. c. 31. in princ.*

X. Por-

X. Poſſumus ulterius progredi & contendere: Maris propinqui uſum non jam amplius communem, ſed privatum factum eſſe, ut exempla de mari Hiſpanorum, Luſitanorum, Gallorum, & aliorum populorum. Item Venetorum & Genuenſium monent, qui jus navigandi in vicino mari ad ſe transtulerunt. & Interpp. noſtri fatentur, tempore immemoriali uſum propinqui maris, atq; etiam jurisdictionem, & proprietatem quæri poſſe. *Bart. in l. injuriar. in fin. d. injuriarum. per tex. l. venditor. Commun prædio, Jaſ in l ex hoc jure, de juſt. & jur. Felin. in c. de quarta. de præſcription. Franciſ. Balb de præſcript. 4. part. quintæ. princ. quæſt. 6. nu. 1. & ſe. Fernan. Varq. d. c. 89. nu. 14. & ſe. Roderic. Suares in conſil. ſolv. vage. de uſu maris nu. 13. Montan. de ſinib. regund. c. 11. ſ. 2. Benvenu. Stracha tract. de Navigat. in princ. n. 6. Cacheran. deciſ. 155 n. 2. 3. 4.* ubi ait, principem imponere poſſe Gabellas in mari, & eas exigere à vehentibus merces per mare, ſuæ terræ adjacens, intra centeſimum miliare. prob. *Bodin. de Repub lib. 1. ca. 10. pa. 225.* Et populum Romanum olim quoque, ſimiliter Impp. in mari jurisdictionem exercuiſſe probant. *l. 3. ne quid in loco pub. l. injuriarum in fin. & ſe. de injur. l. 1. §. ſi quis in mari, de fluminib. l. quod in litore, de acquir. rer. domin. l. quamvis 10. eo l ergò, eo. l. ἀξίωσις ad L. Rhod. de jactu. l. inſula de judiciis l 1. C. de Claſſicis lib. 11. tit. de navicular. cum ſe lib. 11. l. 3. C. de commerc. & vectig. l. creditor. 52 §. fin. de actio. emt. l. litora de contrahend. emt. l. venditor. in princ. Commun. prædio. c. 2. ex. de fer. c. ubi periculum. ex. de electio.* & de thynnaria piſcatione, cujus fit mentio in *d. l.* venditor., agit in ſpecie. *Covar. in d. c. peccatum par. 2. §. 8. num. 10. pa. 146.*

Atq; hæc ferè ſunt omnia, quæ pro domino vicini Caſtri us ſibi vindicare ſolummodo incrementa fluviatica poſſit, excluſis vicinorum prædiorum & agrorum Dominis in medium proferri debere, nihil quidem videntur, quibus tamen non obſtantibus, proclivior ſum in partem alteram ſtandum nempe in cauſa eſſe, diſpoſitioni juris Civilis, & proinde de inſularum & alluvionum, & aliorum incrementorum fluviaticorum jure, non aliundè, quæ ex perſpicuis juris Civilis diſpoſitionibus deciſionem petendam eſſe, atq; ut hoc ſentiam, movent me, quæ ſeqvuntur.

I. In dijudicandis cauſis tutiſſimum & optimum factu eſt, leges ſequi ſcriptas, & ſecundum has judicem, ſententiam ferre oportet. §. *omnis denique judex. Nov. Conſt.* 82 Ergò in præſenti caſu jus inſulæ, non domino caſtri vicini, ſed vicini prædii & agri domino debebitur. §. *inſula. inſt. de rer. diviſ. l. 7. §. inſula. l. inſ. 56. §. de acquir. rer. dom. & ibi Dd. Hier. Mont. de finib. c. 23 num. 4 Lan. Galca. conſ. 30. Jacob. de S. Georg. verb. fluminib. n. 4. cum ſimilib.* tantoq; magis, quod hoc jus poſtea nullâ conſtitutione contraria abrogatum reperitur: quod igitur non mutatur, cur ſtare prohibeatur. *l. ſancimus C. de teſtamen. l. præcipimus. C. de temp. appellat.*

II. Jus eſt præterea ejusmodi, ut propter rationem, quâ nititur, omninò debeat obſervari. Neq; enim contenti eo ſumus, quod dicitur flumina cenſitorum vice fungi & ex publico in privatum & contra, addicere. *l. ergo in. §. flumina de acquir. rer. do. quo Jul. Capra Vicentin. ibid. & Cujac. in not. Inſt. de rer. [illegible] inpr. Bap. Aym. Parm. de alluvio. lib. 1. c. 16.* Sed rationem huic dicto ſimul conſtare volumus juſtam. [illegible]nim vero, cum, qui prope ripas fluminum publicorum prædia & latifundia poſſident, eadem ripas mu-

muc

ire cogantur, & non tantum ſumtus hujus munitio-
is magnos, ſed & privatum damna non levia ſu-
tinere, dum vi fluminis detrahi & diminui ſibi a-
ros ſuos magno ſuo malo experiuntur; æquiſſimum
erte eſt, ut alio jure damna illa compenſentur,
um nunquam contingat, ut aliquid flumen a-
ro alicujus adjiciat, quin ſimul alterius agro tan-
ndem detrahat. *l. unic. §. 3. ne quid in flum. pub. l. 1.*
3. C. de alluvion. & palud. Joan. Cephal. conſ. 130. num. 16.
ſe. Itaque non jure Civili primum hoc conſtitutum,
ed ex jure Gentium deductum, quod vult, commoda
ujusque rei ſequi eum, quem ſequuntur incommoda,
ſecundum naturam eſt, de Reg. jur. & in his terminis
robat. *§. cum autem verſ. ſed etſi poſt. de emt. & vend.* Et
erminit *Aym. Parm. d. lib. 1. cap. 5. n. 10. & 11. num. 5.* quæ
auſa fuit, cur & Impp. in *l. ult. C. de alluvio*, ſtatue-
nt: fiſcum non debere incrementa fluviatica ſibi vin-
icare neque pro his cenſum agere, ne, ut ajunt Impp.
lluvionum ignorare vitia, vel rem noxiam poſſeſſori-
us inducere videantur. Quare contra naturalem æ-
uitatem facere videntur, qui ſibi hæc incrementa vindi-
ant, ut non male ſcripſerit *Alber. Brun. conſ. 159. cir fin. lib. 2.*
onſvetudinem, quæ viciniis adimit jus alluvionis, & gla-
e, in foro conſcientiæ non procedere, nec ſatis tutam
ſe.

III. Ex his, quæ à parte altera adducta ſunt, liquet,
m aperte fateri, per alluvionem adjecta in flumine
fulda, non his, qui juriſdictionem in flumine ha-
ent, ſed vicinorum agrorum Dominis acquiri: tan-
m vero inſulas vicinis negari. Accipio, quod con-
onatum eſt, & cum in alluvionibus ſtandum eſſe ju-

ri Rom. conceſſum audiam, in fero: idem omninò, neq; aliud in Inſula ſtatuendum. Non enim ſolum eade utrobiq; ratio, ſive, von einer Anlage/ Werder oder Hügel agatur, ſed & in uſu juris noſtri jus alluvionis dici & referri ſolet ad omne genus incrementi, ſive latens ſit, ſive evidens, ſive diſcretum, ut inſulæ, imò ipſæmet inſulæ fieri dicuntur per alluvionem. *d. l. ergo §. tribus modis. ibi.* cum paulatim colluendo locum eminentem ſupra alveum fecit, & alluendo auxit. Item in agris limitatis non habere locum jus alluvionis dicitur. *l. in agris. d. tit.* & ideo inſulas eis acquiri negabat, *Ulpianus in l. 1. § ſi in inſula de fluminibus,* ut inde *Aym. Parmerſ. d. lib. 1. c. 5. n. 9.* dicat, audere ſe certo affirmare, & alluvionem & alveum, & inſulas acquiri re alluvionis & ſub ejus juris appellatione contineri, ad quod confirmandum allegat & *d. l. ul. C. de alluv. & quæ pta à ſe ſunt, c. 3.* § 1. n. 10. Ratio etiam diverſitatis, cur aliud in inſula, aliud in alluvione ſtricte ſumta, ſtatui debe[illegible], aſſignari non poteſt: proinde idem utrobiq; jus valere debet, *l. illud ad L. Aquil.*

IV. Magna ratio eſt, cur etiam, poſt diſtincta rerum omnium dominia, in uſu manſerit apud Romanos, & à juris auctoribus retenta fuerit diſtinctio rerum communium & publicarum, à privatis. Ne igitur committamus, ut hanc inſuper habuiſſe, aut prudentiores veteribus eſſe voluiſſe videamur. Vetus eſt agitatum ſermone proverbium: non eſſe movendos terminos antiquos. quemadmodum male faciunt, qui omnium rerum inducunt communionem, & nihil volunt eſſe privatum: ita non peccant minus, qui omnium rerum ſublatâ communione, inexplebili avaritiâ ducti omnia privata eſſe volunt, nihilq; commune, vel publici juris relinqui patiuntur.

ur. Contra quos olim & hi, qui Reipublicæ guberna-
cula moderabantur, pugnârunt, ea, quæ publici juris fue-
rant, & privatis uſibus mancipata reperiebantur, in pu-
blicum vindicantes, & in priſtinam libertatem aſſerentes,
prout ejus rei memorabile exemplum extat apud *Plu-*
arch. in Themiſtocle, & Portio Catone, Item Liv. lib. 9. decad. 4.
& ex noſtris meminerunt *P. Ærod. Rer. ab omni antiq. Judic.*
ib. 1. tit. 6. Renat. Choppin. de doman. lib. 1. cap. 16. num. 7. Nam
apud Græcos Themiſtocles, & Romanos M. Porcius Ca-
o & L. Valerius Cenſores, omnem aquam publicam, ſeu
ontium & aquæductuum, ſeu fluminum publicorum, in
privatum ædificium, aut agrum fluentem, ademerunt, &
quæ in loca publica ædificata, immolatave habebantur,
ntra 30. dies demoliti ſunt, addita memorabili ſententia:
t nihil mortales à diis immortalibus uſucapere: ſic nihil
rivatos earum rerum, quæ publici juris ſunt, ſibi ullo
empore aſſumere, aut vindicare poſſe. Cumq; de mo-
lerandis olim Tyberis exundationibus, ſub Tiberio, con-
ultatum eſſet, placuit ſimiliter, in flumine publico nihil
mutandum. *Tacit. Annal. lib. 1. & in editione Annibalis Scoti*
um Commentar. colum 109. Et ſub tit. de aquæductu. C. lib. 10. Im-
eratores Theodoſius, Valent. Conſtantin. idem reſcri-
ſerunt; ac diſertè *Imperator Zeno in l. diligenter. 9. eod.* mo-
et, diligenter inveſtigandum, qui publici ab initio fontes,
el cum eſſent ab initio privati fontes, poſtquam publicè
ſum præbuerunt, ad uſum privatorum converſi fuerint,
e quod publicum aliquando fuit, privatum maneat, aut
fficiatur. Et cogitemus paululum, quæ ratio ad hoc
eteres conſultos movere potuerit, ut rerum communium
publicarum diſtinctionem à privatis retinerent. Sunt
nim res communes ejuſmodi, quæ nullis terminis & limi-

tibus ſecundum naturam qvoqve, ſecerni queunt, nunqvam ſtant, ſed ſemper eunt, & redeunt, ac vi[illegible] natura hæc ipſa conſulto ita finxiſſe, ut ejus, ad qvam genus ſunt, homines univerſi, ſocietatis & communionis exemplum inter eosdem in hoc univerſo, frigeſcente alioqvin, [illegible]ximum charitate Chriſtianâ, vel potius ſimulacrum aliqvod maneret, nec ab avaritiâ hominum penitus primæva illa & naturalis inſtitutio obliteraretur. Patet enim latiſſimè hæc ſocietas, & proinde rerum iſtarum, quæ ad communem uſum hominum natura genuit, ſervanda communitas eſt, qvam & *Cic. offic. 1.* urget maximè. Publicarum rerum ſimilis ratio eſt, ubi in publico rel[illegible] qvædam neceſſe eſt ſi politiæ jura ſarta tecta q[illegible] vare volumus, ſi qvid ſit homo & πολιτικὸν ζῶον, intellexerimus, qvæ ab omnibus Rerum publicarum inſtitutoribus non ſunt neglecta, *Ariſtot lib 2. c. 1 & ſe.* Sunt [illegible] dam publice utilia, qvædam privatim. eſt[illegible] pu[illegible] eſt & privatum. *l. 1. §. hujus ſtudii, de juſt. & jur.* Proinde, [illegible] publica tollunt, & privata omnia faciunt, videan[illegible] tandem habituri ſint Rempubl qvæ verius res [illegible] appellanda, neqve communitatis ſed ſingularitatis [illegible] ne aut Monarchiæ vocanda, Imo nulla, ac ne co[illegible] ne qvidem, fingi Reſpublica poteſt, quæ n[illegible] tio habeat publicum, commune, *Joan. Bodin. de Rep.* [illegible] *cap. 1. pag. 14.*

V. Ne qvis putet, ad Jurisprudentiam Ro[illegible] ſaltim hæc convenire, poſtea autem, mutato cu[illegible] re Imperio, aliud jus invaluiſſe, ubi flumina pub[illegible] patrimonio Principum omnimodò eſſe cœperint, de[illegible] qvoq; non nihil videndum eſt. Et ſane n[illegible] tur, jus alluvionis expreſſe abrogatum. Qu[illegible] m[illegible] re adhuc, ex non dubiis argumentis liquet. Nam licet fluminum publicorum conceſſio etiam in ipſa Italia, cum feudorum conſuetudinibus, invaluerit jus tamen alluvionis nunquam expreſſe conceſſum reperitur. Quinimò ſunt, qui etiam hodie in regno Neapolitano, & Ducatu Mediolanenſi jura civilia, quoad flumina publica ſint Regum, Baronum & Vaſallorum, ab iis cauſam habentium, uſus tamen nihilominus communis maneat, ſecundum *Andr. de Iſern. in tit. quæ ſunt regal. verb. flumina. Affl. ibi. Capic. in inveſtit. feu. verb. fluminib. Franc. Vivian. deciſ. 344 n. 1. & ſe. lib. 2. Vincen. de Franch. deciſ. 183. n. 4 lib. 1. Ægid. Boſſ. in pract. tit. de aquis & fluminib. n. 3. 4. 8 32* De regno Hiſpaniarum idem atteſtatur *Roderic. Suarez. in conſil. de uſu maris*, ubi locum ex Legibus partitis refert, diſtinctionem rerum communium & publicarum continentem, *nu. 14.* & faciunt ſcripta per *Fernan. Vasq. d. l. 2. c. 80. n. 40. & Faber ex uſu Gallico aſſerit*, Franciſcis Baronibus non licere jus piſcandi in flumine privatis indicere & ita à curia Franciæ vulgò obſervari: *§ fluminum Inſt. de rer. diviſ. Rhenat. Choppin. de doman. lib. 1. c. 15. n. 6.* & impoſita olim fluminib9 publicis vectigalia à Carolo Magno, abrogata magna ex parte leguntur, *LL. Franc. l. 3. c. 12. 13. Chopp. ibi. n. 3 Cuj. ad tit. quæ ſunt regal. vectigalia. p 292.* Neq; Septentrionalium populorum alia opinio unquam fuit, quemadmodum proviſionis literæ à Rege Polonię Sigiſmundo An. 61. &c. Gothardo primo, Curlandiæ duci datæ teſtantur, in quibus inter alia verba hæc leguntur in Duna fluvio, quæ inſulæ ſive mediamnes alteri parti viciniores ſunt, apud eandem partem maneant. De Germania quid aliud in hac cauſa, quam juris Saxonici teſtimonium afferemus? Illud verò etiam expreſſè conſervat jus alluvionis vicinis prædiis, neq; dominis jurisdictionalibus commoda fluminum omnia, & præſertim fluviatica incrementa, præcipua eſſe patitur Land-Recht / lib.2. art.56 & gl. artic.29. n.3. eo. & artic.28. eod. piſcatio in flumine publico publice patere debere dicitur. Lehn-Recht. c.7. cum gloſſ. ibid. & ſecundum hanc ſententiam, ut videlicet Inſula in flumine publico nata, pertineat ad eum, qui prope ripam prædia poſſidet, judicatum eſſe in Saxonia, apparet ex ſententiis, poſt jura feudalia collocatis fol. 117. b. Quocirca hiſce non dubiis argumentis ſtandum etiam in propoſito erit, ne quis prætexat, aliud per conſvetudinem invaluiſſe.

VI. Quod ſi maximè rem eſſe dubiam quis aſſereret, & num privatis vel publicis rationibus flumina aſcribenda eſſent, adhuc nondum ſatis liquere contenderet, quid qvæſo in re dubia tandem conſtitueremus? Num privata publicis aut communibus præponemus? An non ad jus primarium reditus favorabilior & melior? l. ſi unus, §. pactus de pact. Certè in comparatione ejus, quod melius, utilius, æqvius eſt, (veluti ſi de agro compaſcuo & locis communibus agatur, manere in uſu publico, an ſingulis aſſignari debeant) æqvus rerum æſtimator priora profecto poſterioribus anteponet, hoc eſt, publica privatis, & propriis ea, qvæ communia ſunt, quod diligenter monuit P. Ærodius lib. ſing. de Orig. & auctor. rer. judicat. poſt princ. & qvemadmodum publica utilitas privatæ anteferenda, ſic Interpp. noſtri in l. 1. ſolut. mat. non inutiliter tractarunt.

VII. Quia de interpretatione Conceſſionis principalis quæſtio propoſita eſt, optimum factu erit, quæ alioqui in dubiarum conceſſionum interpretatione adhiberi ſolent; non negligere, in quibus vel præcipuum eſt, quod Princeps nunqvam concedere aliquid intelligitur, in tertii præjudicium, etiam tunc, cum de loco publico fruendo, vel flumine publico agitur: exceptum enim intelligitur damnum, & injuria vicinorum & accolarum, *l. 2. §. merito. 7. §. ſi quis à Principe, ne l. 5. §. 1. l. 4. ne quid in loco publico. l. quo minus l. ult. de fluminib. l. 1. §. ſunt qui. 3. ne quid in flum. public.* cumq; magna vicinorum captio futura eſſet, ſi alluvionum injurias & damnum ſuſtinere cogerentur, neq; è contra incrementis gauderent, non debet videri Princeps id voluiſſe, qvod cum tam magno præjudicio vicinorum eſſet conjunctum, argumento in hiſce conceſſionibus uſitato, ſecundum *Meno. de præſumt. lib. 2. præſumt. 9. n. 1 & ſe.*

VIII. Licet expreſſè jus alluvionis exceptum non eſſet, tamen tacite ſatis de eo cautum videri poſſet: Nam ita videmus, etſi de locis, quæ jure gentium omnibus vacant, in venditione nihil dictum ſit, nihilominus ad ea emtorem agere non poſſe, atq; ut veneant in venditione diſerte ea, veri ſolere, ut loca publica in modum cedant, *l. littora de contrah. emt.* qvemadmodum de rebus ſacris, religioſis & publicis ſimiliter interdum excipiendis caveri conſtat, *l. pacta conventa 72. §. 1. de contrah. emt.*

IX. Celebris eſt regula Interpp. unumqvemq; in qvacunq; diſpoſitione cenſeri tantum illud jus transferre, qvod ipſe habet, *l. qui tabernas 32* ubi *Dd. de contrahen. emt. & in l. 5. de leg. 1 l. Sticho, de uſufr.* legato & cum in re conceſſa reperiuntur res publicæ qvarum uſus ad privatos pertinet, has non videri conceſſas & quamvis, qvæ in patrimonio ſunt fiſci, vendita intelligantur, neqvaqvam tamen ſub his contueri, quæ in uſu ſunt publico. *d. l. qui tabernam ff. d. l. præſta* §. *1. in fin.*

X. Diligenter retinenda etiam in propoſito eſt diſtinctio earum rerum, quæ ſunt in patrimonio Principis, & in uſu publico *l. palle.* § *1. l. 2.* §. *1. 2. ne quid in loco publico. l. quaminus, de fluminibus. Jacob. Ravar. d. lib. 4. variar. c. 4.* & male faciunt, qui jura populi & principis confundunt. Cum præter ea, quæ principi conceduntur nihilominus quædam populo & Reipub. relinqui neceſſe ſit, *Bodin. de Repub. lib. 6. cap. 2. p.* [illegible] *Bodin. de Domanio Franc. lib. 1. cap. 1 in princ. num. 1 & ſeq. Franciſc. Hotom. illuſtr. quæſt. c. 1.* Ergo his convenienter dicendum erit, jura alluvionum ad principem, jure poteſtatis ſuæ, non pertinere licet de his diſponendi facultatem habeat. Nam ita de rebus etiam communibus, diſponit Romana juriſprudentia, neq; tamen ideo ea Principibus Romanis eadem largitur *l. litora* §. *1. ne quid in loco publico* cum ſimilibus ſuprà allegatis.

Retineo igitur hanc & amplector libentiſſimo animo, ſine cujusq; tamen præjudicio, ut veriorem, & Reipub. utiliorem, eandemq; ſuprà dictis rationibus latis defendi arbitror, quemadmodum & in ſpecie comprobatur per *Bapt. Aym. Parmenſ. de alluvio. lib. 1 cap.* 11. Sed operæ pretium eſt, nunc his quæ pro contraria opinione allata ſunt, reſpondere. cum objectis non ſatisfacere, ejus ingenii eſſe putetur. Ergo movere nos non debet, quod dicebatur

I Flumen hoc, & Muldam Miſnicam, flumen eſſe privatum, non publicum. Nam in quæſtionibus controverſis, propria maximè ſignificatio ſpectanda eſt, & licet non abſq; negotio, fluminis publici definitio inveſtigetur, ſecundum *Parm. d. lib. 1. c. 15. n. 2.* Tamen *n. 15. ibid.* dicit quinq; modis id cognoſci, videlicet, ſi ſit navigabile, ſit perenne, aut ex magnitudine, aut ex communi & publico uſu, vel per circumcolentium exiſtimationem. *l. 1. ſi quo minus, ne quid in flum. pub.* & probat *Steph. Forc. dial. 74. n. 1. & ſe. Rolan. à Val. conſ. 97. n. 1. & ſeq. lib. 3.* quæ cum Muldæ noſtræ etiam conveniant, cur non & fluminum publicorum numero comprehendi poſſit, haud video. Neq; enim ſolam magnitudinem, aut navigandi commoditatem perpetuam ſpectamus, ſed aptitudinem & exiſtimationem vicinorum, ſeu magis uſum publicum. Atq; hæc propria eſt fluminis publici definitio. Idem tamen flumen publicum, certo quodam reſpectu, interdum privatum appellatur, videlicet ratione proprietatis & juriſdictionis *d. l. littera. ne quid in loco pub.* Unde fluminis proprietas in dominio Principis etiam dicitur, & poteſtatem habet Princeps concedendi, ut in flumine publico ædificare & aquam inde extrahere liceat. *d. l. quo minus Aym. Parm. d. l. 1. cap. 14. n. 8. 9.* 10. 11. 12. neq; tamen ideò omni ex parte flumen privatum erit, ſed manebit nihilominus publicis uſibus aptum, & dicere propterea, quod juriſdictionem in flumine Princeps habet, & hactenus privatum eſſe appareat, ideò in univerſum publicum eſſe deſinere, abſurdum eſt & inconveniens: neq; juriſdictio, quomodocunque conſideretur, naturam publici fluminis & effectum mutare poteſt, *Parm. d. tract. lib. 1. c. 6. n. 39. 41.* & nihil impedit, quo minus eadem res quoad intellectualem conſiderationem, pro varietate cauſarum, & reſpectuum diverſi juris cenſeatur, *l. miles § pro parte, de leg. 2. Menoc. de arbitr. lib. 1. quæſt. 34. & ſe. Ever. in Top. in loco à tanquam.*

II. Non procedit argumentum à poteſtate Principis abſoluta, ad conceſſionem, qvæ fit inferiori. Nam ut concedamus, Principi interdum licere fluminis publici commoda privatis auferre, & navigatione & uſu fluminis interdicere, non tamen id promiſcuè licere debet, ſed cauſam juſtam reqvirimus, ſecundum *Parmenſ. d. lib. 1. c. 10,* Prout in flumine Clanarum publico, maximæ impenſæ Ducis pro cauſa juſta putabantur, vindicandi alvei publici & regulariter Principi poteſtate abſolutâ, absq; cauſa juſta, uti non licet, late *Covarru. reſol. lib. 3. c. 6. Anton. Teſſau. deciſ. 91 num. 1. & ſeq.* Neqve valet illatio: qvia Principi poteſtas talis conceſſa eſt, eandem conceſſionario Vaſallo concedi oportere. Nam certum eſt, ea, qvæ Principi ſpecialiter tributa ſunt, in generali conceſſione non venire, qualia ſunt regalia & his majora, plenitudo ſcilicet poteſtatis. *Mar. Anto. Peregrin. de jur. fiſ. lib. 1. cap. 2. num. 72. & ſe. num. 82. & ſe.* & præſertim, qvæ Principis perſonæ cohærent, cujusmodi eſt hæc poteſtas. Hinc dicimus, facta à Rege Galliæ conceſſione cum omni jure, qvod in loco habet, non tamen ſimul jus Regium conceſſum intelligi, ſed ejusmodi tantum translata videri, qvæ in privatum cadere poſſunt, *Luc. de Penna in l. 1. C. de privil. ſcholar. lib. 12. & in l. 1. C. de Veteran. Peregrin. d. c. 2. n. 100. pa. 56.* *. *Jacob. de S. Georg. in verb. dictique. Vaſall. promiſ. cognoſ. num. 5 cum Alberico in l. fin. C. de jurisdict. Cachera, deciſ. 101. nu. 12. Mandel. Abba, conſ. 64. n. 90. & ſe.* Neqve valet etiam iſta inductio: ut videatur Princeps poteſtatem hanc communicare Vaſallo voluiſſe: Nam licet *Curt.* & *Alciat.* hoc tentarint; tamen à *Parmen. d. loco* reprehenſos videmus, propterea qvod Princeps videatur quidem ſua commoda largitus: non tamen, qvæ ad privatorum redundant injuriam & da-

& damnum. Imò, cum ex poteſtate ordinaria Princeps commoda alluvionum non ſoleat adimere, utiq; ſecundum eam poteſtatem conceſſio facta videri debet: cũ non debeat in conſideratione eſſe, quod extra ordinem accidit. *l. Rutilia de contrahend. emt. l. Sejo, 10 §. 1. de annuis legat.*, undè dicimus, dictum generale non extraordinaria non referri. *Bart. ubi Cagnal in l. diem functo num. 98. & ſe. de offi. aſſeſſo. Boër. deciſ. 19. deciſ. 150. num. 8. 9* Neq; ideò Baro vel Vaſallus venationes aut piſcationes prohibere poteſt quia à Principe cauſam habet. *Boſſ d. tit. de aquis. num. 14. 19. Par. Put. de Syndic. tit. de exceſſibus Baron. cap. 1 num. 7. 8. & ſe. Marm. Frec. de feu. lib. 2. auctorit. 46. n. 67. & ſe. Anton. Natta conſ. 375. nu. 3. & ſe. lib. 2. conſ. 435 et conſ. 522. lib. 3.* Unde omnes conceſſiones Principales ad jus Principis, & quod ordinario modo illi competit, reſtringimus, neq; dicitur majoris auctoritatis etiam Vaſallus, reſpectu feudi ſibi conceſſi, quam Princeps reſpectu ſui Principatus. *Peck. in c. nemo plus juris 79 n. 2. 3. de Reg. jur. in 6. Rolan. à Valle. conſ. 46. nu. 52 53. lib. 3.* & tanto minus credendus eſt Princeps lucra fluviatica adimere voluiſſe quia reſpectu damni vicinis debentur, & non ex cauſa lucrativa ſed oneroſa. *Parmen cap. 11.* & quia non cenſetur, Princeps juri tertii præjudicare, etiamſi illud jus in ſpe conſiſtat. *Menoc. d. lib. 2. præſumt. 9. n. 12. & ſe.*

III. Licet in Dominio & patrimonio Principis ſint flumina: non tamen ideò omninò privati juris conſtituta erunt, nam tria ſunt à peritioribus in flumine notata, ſemper ſolicite diſcernenda, videlicet. Uſus, Proprietas, Juriſdictio. *Steph. Forc. dial. 84. num. 5.* Uſus fluminum communis eſt. *l. diligenter. C. de aquaduc. lib. 11.* Proprietas & juriſdictio populi & Principis *Parmen. d. lib. 1. c. 15 n. 11. 12.*

Neq; tantum proprietati & jurisdictioni indulgendum, ut etiam uſum ad ſe trahat, qui privatus effici non debet. Et ſunt quidem flumina de regalibus. Ceterum hoc de utilitate vectigalium, piſcationum & aliorum redituum intelligi debet, non de omnimoda fluminum appropriatione. *Parmen. lib. 1. c. 11. nu 8. c. 15 nu. 12. F I. in c. unico, quæ ſunt regal. & ibi Hotoman. in verb. piſcationum reditus, &c. & verb. decurſus fluminum.* Quod autem dicitur: Principem in flumine navigationes prohibere abſolutè, id *M. Anton. Peregr. d. lib. 1. ca. 1. nu. 22.* durum videtur, & juri gentium & civili repugnans, & proinde non admittendum, niſi ex cauſa juſta & honeſta, veluti cum vectigal non ſolventibus navigatio interdicitur. *Peregrin. d. lo.* Et cum Philippus Dux Mediolanenſis, omnem fluminum uſum ad ſe trahere vellet, edictis iniquiſſimis promulgans, coactꝰ eſt poſteà, illa abrogare. *Boſſ. d. tit. de aquis n. 8.*

IV. Licet à populo Romano Princeps omne jus acceperit, non tamen juris gentium ſcita ideò in ſua poteſtate Princeps habere dicendus eſt. Neq; quia adminiſtrat res populi Princeps, ideò ea ſibi applicare poteſt, & ſibi cauſam poſſeſſionis mutare, & non alienare illi jura publica vel res populi permiſſum eſt, ſed dilige rem populi gerere. *arg. l. 1. de offi. procur. Cæſar. vel rational. Franciſ. Hotoman. diſp. illuſt. quæſt. 1 pag. 5 & in Franco Gallia c. 8. 9. & lib. ſing. de jure ſucceſſ. reg. ad L. 6. Steph. Jun. Brut. in vindic. contra tyran. quæſt. 3 pag. 117. & ſe Bodi. d. lib. 6. c. 2. pag. 947* Quamvis etiam minores ab Imperatore Principes poteſtatis plenitudine utantur, non tamen expeditum a eſt, an id fieri debeat, ut ſuis locis Dd. tradunt.

V. Fatendum eſt, alveum eſſe juris publici, ſed non dicendum, alveum ad ſe flumen trahere, verum magis à flumine trahi *Parmin.d. lib.1.c.12.in fi.* neque, quia cohæret inſula alveo, ideò ejusdem juris erit: cum jus Gentium hæc ex juſtiſſima & æqviſſima ratione ſecreverit. Imò cum ex fluminis jurisdictione ad proprietatem & dominium inſulæ argui nequeat, neq; ex alvei conſideratione argumentum firmum & efficax duci poterit: & ſi id, de qvo magis videtur ineſſe, non ineſt, neq; etiam id, de quo minus *c. licet univerſis ubi gl. verb. non multo minus de teſtib. l. qui indignus. de Senator. Everar. in Top. in loco à majori, num.* 1. Et concedimus quidem jurisdictionem Inſulæ ei, qui in flumine jurisdictionem habet: ſed hoc ad proprietatem produci haud permittimus. Neq; his obſtat, quod in *l. penult. § ul. de acquir. dom.* dicitur, inſulam in publico natam, publicam eſſe debere. Nam ut bene *Cujac. lib. 14. obſ.* 11 *in fi. contra Hotoman lib. 1. obſ. 33.* ſcripſit, verum eſt, inſulam, in flumine natam, quoad uſum, publicam eſſe jure gentium, ut flumen, ripa, littus, & ripæ continens ager: Licet interim inſula proprietate ſit privata eorum, qui proximiorem inſulæ agrum poſſident. Quamvis *Julius Capra Vicentin. ad d. l. pen. § ult.* ſcribat, locum illum eo caſu accipiendum, ſiquidem prædia prope ripam fluminis publica ſint: neminem enim dicere Inſulam, quæ in Tiberi nata eſt, in eo alveo, quo Romam urbem interfluit, aut Arnus Florentiam, aut Padus Ferrariam, publicam non eſſe: & in publico loco rationem efficere, ut publica utilitas privatæ præferenda ſit, quamvis vicini non deſint, qui propè ripas prædia poſſideant, quorum prædia quodammodo limitata videantur: Idq; vel maximè dicendum eſſe, ſi prope ripas prædia Cæſaris ſint, vel fiſci, vel Civitatum: his enim inſulam, quæ ripas contingit, jure gentium per alluvionem acquiri, dubitari non oportere.

VI. Præſumi omnia intrà fi
ejuſdem eſſe, non eſt perpetuum,
tio Dominorum particularium, quo
bus ſuis contentas. Nec ſequitur;
ſtrictum, ſubjectum eſſe diſtrictui,
ibidem in 6 Imperia ſunt, locum eſſe ex
ſe exemtum *Cagnol in l fin nu 12 & ſe*
conſ. Pariſ tit 1. § 46 nu 4. & ſe Jacob de S
Vaſal præmiſ. recog. num 6, ubi not. Maſcard.
tis locis. Eyerar. in Top in loco a toto ad partem
nos. & conſ. 140 n 8. Matth Weſenb conſ. 35 nu. 2
40. & ſeq. Maſcar de prob. lib 1 concl 217
opinionem *Caſtrenſis & Socini in l 1 de acqv. poſſ.*
quam bona intrà fines Provinciæ & vacantia
mino loci adſignari debere creduntur, obſer
non uſq; adeo firmis niti fundamentis, ut con
at Nam Socini argumentis diſertè reſpon
præſumt lib. 3 præſum. 1 nu 9 12. & ſe. Et v
tur ea opinio, quæ loca inculta & no
rios, vel non appareant, ab aliquo o
in bonis ſunt nullius, ad occupantem
ſtatim, non autem ad fiſcum. *Aretin. con*
161. rem quæ nobis n 1 de acquir. poſſ. Peregr.
Socin Jun in d. l 1, n. 132 & probat eandem
his fluviaticis incrementis *Parm. de allu*
Sic per unas Imperator, teſte *Her*
Italia aut alibi gentium inculti ſol
caret, id totum occupantibus ac colendi
decemq; annorum immunitatem & perp
libertatem agricolis conceſſit.

VII. Nihil huc facit, quod alleg

poſtea introductum per conſuetudines feudales; Nam licet flumina inter regalia numerentur, *d c. unic. quæ ſunt regal.* tamen id non de omnibus commodis, præſertim ex jure gentium venientibus, accipi debet: ſed de vectigalium, piſcationum ordinariis reditibus, non de extraordinariis proventibus, ut ſupra eſt oſtenſum, ubi & diximus, quatenus Princeps navigationem & piſcationem prohibere poſſit. Multo minus moveri debemus fiſci procuratorum ſuſurris: Omnia eſſe fiſci clamantium. Neque ſimpliciter Juvenalis, qui allegatur, ſcripſit, ſed ex ore Harpiarum aulicarum ſumſit, & exaggeravit, inquiens ridendum eſſe Palphurium aſſentatorem, qui omnia, quæcunq; ex mari caperentur, piſces etiam ipſos, eſſe Domitiani Cæſaris affirmabat.

Si quid Palphurio, ſi credimus Armillato,
Quicquid conſpicuum pulcrumque eſt æquore
toto,
Res fiſci eſt, ubicunq; natat, &c.

Laudat *Plin. in Panegyr.* Trajanum Imperatorem, *pag. 44.* his verbis. Non exturbatis prioribus Dominis, omne ſtagnum, omnem lacum, omnem ſaltum poſſeſſione circumvenis, nec unius oculis flumina, fontes, maria deſerviunt. Ecquid Cæſar non ſuum videat? tandemque imperium Principis, quam patrimonium, majus eſt. Erat & Imperatorum tempore Fufidius quidam, omnia eſſe fiſci, dictitans: cujusmodi hominum magna ubiq; inter Principum in rebus agentes copia eſt. *Arnold. Ferr. ad conſuetud. Burdegal. lib. 1. tit. de retract. § 4 in fi. pa. 33 lib. 2. tit. de feu. §. 3 in fi. p. 257.* Sic Imperator Pertinax, auctore *Herodiano p. 185.* vectigalia omnia, quæ ad contrahendas pecunias tyranni excogitaverant, in fluviorum ripis, in urbium portibus, perq; vias & itinera, penitus [illegible] antiquam libertatem revocavit. Et obſervandum [illegible] niq; *in l. 1. C. de quadr. præſcrip.* non dici ſim [illegible] eſſe Principis, ſed eſſe intelligi, & qu[illegible] [illegible] generis bona, ſed quæ ex ſubſtantia pr[illegible] ſunt alienata, id eſt, tam res privatæ ejus ſu[illegible] res ipſius fiſci publici, & ærarii. *Cujac. ad tit. C. de rer. privat. Connan. lib. 3. comment. c. ult. nu.* [illegible] *roman. d.* & benè ſupra nominatus Imperator [illegible] 185. imperatoriis poſſeſſionibus nomen [illegible] prohibuit, non eſſe illas, dictitans, imper. [illegible] ſed communes Rom. & publicas.

VIII. Exempla Palatinatus Electo[illegible]s, & quæ in Mulda flumine obſervata ſunt, ſimiliter non [illegible]movent. Sunt enim conſuetudines, præſertim cum jur[illegible] res, ejusmodi, ut extra loca, ubi invaluerunt, non [illegible]tur, ſed intra ſuos fines conſtrictæ, ultra [illegible] nequeant. Debet etiam conſuetudo proba[illegible] non in genere, ſed in ſpecie, & individuo & puncto i. [illegible] de quo agitur in locis controverſis. Neq; extenſio mittitur in odioſa maximè conſvetudine [illegible] ſcientiæ non eſſe tutam fatetur *Alber. Brunus de conſ.* [illegible] *ſi.* de hac conſvetudine circa alluvionem d[illegible] Eſſe alioqui difficilimum, probare conſuetudinem fatentur, cum modo ſit alba, modò ni[illegible], & multi credant probare, ſed aberrent, pulchrè *Rota Genuen. 17. n. 1. & ſe decis. 20. n. 9. 10. Joan. Garzia. de expen.* [illegible] *49. Ant. Natta. conſ. 435. n. 22.* [illegible]*lan à Valle* [illegible] quis non credat in ejusmodi caſibus non [illegible] per impreſſionem præ[illegible]ectorum & o[illegible] gnata eſſe, adeoque principium fortè fuiſſe.

ortum ex avaritia eorum, qui omnia ad fiſci compendium derivare conantur, *Garzia d. lo. Bened. Bon. de cenſib. artic. 36. num. 13. Pariſ. de Put. de Syndic. tit. de exceſſibus Baron. n. 20. pag. 86. Arreſta à Borrio 24. num 16.* relata, vix eſt, ut probent, inſulas pleno jure Regis factas ſed quoad juriſdictionem ſaltem, quemadmodum arreſta illa etiam accepta ab aliis, apparet, *Hier. Mont. fin. c. 24. n. 9. Aym. Parmen. de alluvio lib. 2. cap 7. n. 2.* & ſi is fuiſſet intellector arreſtorum, procul dubio & *Renat. Chopp.* inſulas in fluminibus publicis natas, inter jura domanialia, ſeu regalia retuliſſet, quod tamen ille nusqvam fecit, ne in eo quidem loco, ubi de fluminibus expreſſe agit. *d. lib. 1 c. 15 n. 1 & ſe.* Flumina denique non ideo regalia appellantur, quod omnem illorum uſum Reges ſibi tantum vindicarint, ſed quia præcipua eorum commoda in ſuum fiſcum retulerint & poſſederint *Noë Meurer de jur. aquar. fo. 62 a. f. 29. a.*

IX. Ratio ſolida proferri nequit, quæ abrogationem juris Gentium in ademtione fluviaticorum incrementorum ſuſtineat, utcunque dicatur, res quasdam communes privatas effectas eſſe. Nam quod arbitrio Principum vectigalia imponuntur fluminibus & portubus, quod venationibus & piſcationibus & collectione ſuccini & gemmarum, certo quodam modo, & temporum intervallo nonnunquam interdicitur ſubditis, non efficit totius juris gentium everſionem, aut abrogat omnem navigationum, piſcationum aut fluminum uſum. Sunt in iſtis quædam, quæ ratione probabili nituntur, ut de venatione & piſcatione tradiderunt. *Cervar. d. par. 2 §. 8. n. 1. cum ſeq. Franc. Marc. deciſ. 507. 529. 523. Domin. Soto. de juſt. & jur. lib. 6. quæſt. 6. art. 4. Vincent. Franc. deciſ. 158. par. 1. Se-*

b. §. Mol. Quintil. Mandos. d.d. locis, imò in Del
ſuetudine receptum eſt, aurum perquirere
minum, nec de eo decima debetur, dumm
regionem non portetur, & in locum vi
monetæ deſtinatum, deferatur, *Franc. Mar*
alioqui etiam gentium jure inducta, ex arbi
ratione Principis ſpecialem formam poſſe
Bodin. d. lib. 1. c. 8. circa fin. pag. 139. ex l. jus Civile
Et fatendum eſt etiam loca juris gentium
cupationem, item uſum temporis immem
ita de fluminum publicorum proprietate
ſaniſſime conſuluiſſe. *Joan. Fichar. conſ. 22.*
quod de mari dicebatur, & uſurpatione Venetorum,
nuenſium, Luſitanorum & Hiſpanorum a mul
tum extat, & nominatim improbatum, *a F*
2. c. 89. n. 30. & ſe. Roderic. Suar. d. conſ. de uſu maris. n. 7. 8.
n. 13. cum ſe. Marc. Anto. Peregr. d. tr. lib. 1. c. 1. n. 3. In
bus quidem diverſum receptum, ut horum
prietas privata efficiatur *Vasq. d. l. n. 39. Peregr. d.*
hactenus, ut liberalis uſus fluminum ad hauri
quam & ſimilia, non ideo aliis ademtus
communis maneat nihilominus *Vasq. d. l. n. 39. 40.*
jus alluvionum ſpeciale, ſeparatam ab aliis
commodis rationem habens ex jure gentium, ſa ma-
neat. concedenda eſt moderatio rerum arum
cipibus etiam in communibus, ſuo tamen modo, ſi
enim nemini licet inficere aërem, quamvis omnium
maximè communem (pro quo tamen aliquando &
gal impoſitum *Cujac. lib. 10. obſ. 7.*) quia cuju
riſdictione proprius cenſetur. ita nec res
aut communes omnium libidini temere ſervire

poteſt earum uſus prohiberi juriſdictione præſidentium Reip. publicis, licet moderatus & neceſſarius earum uſus omnibus aliqui pateat. Invaleſcente enim hominum nequitiâ, neceſſe fuit, rerum communionem ad certas neceſſitatum vices contrahere, ne, ſi omnium libidini promiſcuè omnia paterent, ſinguli multis neceſſariis carerent: & dum omnibus uſum omnium liberrimum relinqueremus, nemo deinceps proprium aliquid haberet. *Vasq. d. n. 39. Bened. Bonus, tract. de conſ. art. 16. n. 40. Baſſ. d. tit. de aquis n. 20.* Quod autem ex *Alberto Bruno conſ. 159. lib. 2.* allegabatur, jus [illegible] incrementorum ad Dominum caſtri pertinere, non ſimpliciter probandum eſt. Nam ſi veluti præcipuo quodam jure domino iſta concedenda ſunt, quod ut vacantia, fiſco potius adjudicanda credantur, falſa opinio eſt, nominatim refutata adverſus *Brunum à Parmenſ. de tract. de alluvion. lib. 2. c. 21. nu. 1. & ſeq. §. 1.* ſi autem longiſſimo tempore inſula vacaverit, non dubium præſcriptionem quæſitam, cum triceni curriculo omne jus perimatur. *l. ſicut. l. omne. C. de praeſcript. 30. vel 40. anno. Parmenſ. d. c. 21. in Princ.*

X. Ad exempla Venetorum & Luſitanorum jam ante reſponſum eſt, & probant luculenter, *Vasq. Suar. Peregr.* maris libertatem omnimodò defendentes, quo pertinet illud Poëtæ.

Quid prohibetis aquas? uſus communis aquarum eſt.
-- -- -- -- Laſſusq; rogamus
Innocuum -- -- -- -- --
-- -- -- hoſpitio prohibemur arenæ.

Et probant pulcre *l. littora. 3. §. 1. ne quid in lo. publ. &c.* Ex quibus omnibus ſatis, ut puto, defenſa eſt ea, quam ſuſcepi, ſententia, quæ negat, donato flumine à Principe per-

conceſſionem feudalem , jus alluvion
ademtum intelligi, ſed omnimodo conten
jus Gentium ſalvum eſſe & illibatum. Itaq;
tos inſularum, in fluminibus natarum ,
vindicare, etiamſi fluminis juriſdictio ad ſu
tineat. Dicamque, cum commodum allu
compenſationem multorum damnorum , quæ
agris inferuntur, conceſſum ſit, non debere fiſcum
ma calamitate compendium quærere, ut ſunt verba
ratoris Conſtantini, in l. 1. C. de naufrag. lib. 1 , & ſecundum Jctum
Ulpianum in l. de illa 23 pro ſocio, debere eum, qu c
dum ſentit, etiam incommodum agnoſcere: &

(P. Heig. L. 2. quæſt. 40

QVÆSTIO. XI.

Si flumen vel ſtagnum , curſ ſuum vel alveum mutet: an term que confinales, vel juriſdictio term per alluvionem mutentur?

CAuſſa hæc acriter ventilata fuit ex incon
fluminis inter Principes Gonzagas, Ru o
minum Luzariæ & Franciſcum Dominum Boſ
quibus contraria reſponſa dederunt Col
ſe & Ferrarienſe, in confinia territoria po ex,

tere:

refert *Joan. Aymus de alluvion. lib. 2. cap. 6. num. 1.* Similes controverſiæ ſæpius quoque *in Friſia Orientali* propter crebriſſimam mutationem fluvii *Amaſis* contingere ſolent; *teſte Gryphiander. de Inſulis cap. 14. num.* 113.

Equidem *primò*, in eo conveniunt Doctores, quod in lacu aut flumine publico confinia conſtitui, ac ſuper illis actio finium regundorum inſtitui queat; adeò quidem, ut confinia quoque in mare determinari poſſint, ſecundum tradita Hieron. de Monte *cap. 39.* Modeſt. Piſtor. *part. 1. Q. 41. & lib. 1. conſil.* 14. Selden. *tr. de mare clauſ.* Nam etſi aqua in ſuperficie ſit, certum tamen eſt, alveum ipſum, ſive ſolum eſſe in Dominio certi poſſeſſoris. Quemadmodum in ſimili dicimus, licet aqua in ſuperficie ſit, territorium tamen in fundo ſeu ſolo eſſe, quod aquam continet. Bald *conſ. 105. lib. 2.* Jacob Schultes *ad Mod. Piſtor. Quaſt. 41. num 4.*

Secundò conveniunt quoque Doctores in eo, quod ſi flumen ſit loco termini, tunc illud ſit commune, ratione piſcationis & cujusque generis fruitionis. Veruntamen quoad jurisdictionem, ea utique Domino vicino usque ad medium fluminis competat *arg. l. arbor. 19. in princip. ibi* è regione cujusque finium, utriusque ſunt. *Ubi* Anton. Faber. *in rational. D. commun. divid.* Simile reſponſum dedit idem Paulus *in l. illud 83. ibi*: Pro qua parte in fundo fuerat, *& paulo poſt*: Pro indiviſo communis ſit D. *pro ſocio* Hieron de Monte *dict. tr. cap. 24 num. 9. ac cap. 25. num. 1. & 4.* quem ſequitur Caſp. Manz. *deciſ. pal. Neoburg. 99 num. 2.*

Hiſce præmiſſis ad propoſitam [illegible]
grediendo ſciendum eſt, quod commu[illegible]
hoc diſcrimen in caſu præſenti animadv[illegible]
fluminis mutatio per alluvionem facta, fiat impe[illegible]
pedetentim Joan. Gryphiander. *de inſulis cap.* [illegible]
vel ut alter diſtingvit Bartolomæus Cæpo[illegible]
tatio per alluvionem contigerit naturaliter, in caſu [illegible]
polla *de ſervit. P. R. cap. 4 & cap. 34. Primo caſu,* [illegible]
tione vel impetu quodam fluminis ſimul & ſem[illegible]
mutetur, derelicto ſuo priori lecto, ita ut ex uno [illegible]
alium perrumpat; Sicuti *in Italia*, per mutabilem [illegible]
Padum quotannis contingere ſolet, aut quemadm[illegible]
[illegible]
lenis & Isala evenit; tunc territorii fines & limites
mutantur; Nec prædii dominium amittitur. [illegible]
novus Fluvius à priori planè diverſus eſſe cenſetur
juriſdictio vel territorium flumen ſequitur, ſed
res terminos permanet, atque ac ipſa p[illegible]
num, cujus agrum fluvius temporario i[illegible]
fuſus occupavit, quamvis agrum poſſide[illegible]
nus tamen ejus manet, *per l. adeo. 7. § 6. D. de* [illegible]
rum. Quamvis enim inundatio poſſeſſion[illegible]
tamen Dominium adimit, *l. 3. § 13. D. de* [illegible]
in Cod. de alluvion. & unde Ulpianus. ſi [illegible]
blico duxeris & flumen receſſerit neq[illegible]
flumen, quia et loco ſervitus impoſita non
locus meus ſit per Reſponſum *in l. hoc jure*
medius locus non ſervit D. de aq. Cottidiar. &
ſtiv. ibi qu equam in eo alveo habere. Idem
in l. ergo 30 § alluvio 3 ibi. Sed eodem imp[illegible]
nis, [illegible]tutus. *D. de acquir. rer. Domin.* Joan.

de alluv. lib. 1. cap. 10. num. 10. & 11. Peregrin. *de jure fiſc. lib. 6. num. 81.* Ideo mutato alveo, non mutatur juriſdictio, quia medius locus non ſervit; Unde ſcribit Bartolus: Quod ſaltus aquæ nihil detrahat antiquis Dominis. *per d. l. hoc jure; §. ſi aquam 2. ibi* non ſervit *D. de aq. quotidian.* Bartol. *in D. de flumin.* Felin. *in cap. ult. X. de confluent.* Sed attendendi ſunt fines, qui fuerunt, tempore conſtitutorum confinium. Ægid. Boſſ. *in oper. tit. de Princip. num. 277.* Cœpolla *de S. P. R. cap. 4. num. 41 & cap. 14.* Hotoman. *Quæſt. illuſtr. 8.* Menoch. *conſil. 26. num. 3.* Ludovicus Molina Jeſuita *de juſtit. & jur. tr. 2. diſput. 17.* ubi ſcribit. Quod ſi fluvii inundatione ager alicujus mutatus fuerit, non propterea ejus eſſe deſinit, cujus ante inundationem erat. Joan. Gryphiand. *de Inſulis cap. 14. num. 114.* Manz. *deciſ. Pal. Neob. 94. num. 1.*

Ampliatur prædicta Reſolutio. Etiamſi alveus fluminis opera manuum ſeu facto hominis aliorſum verſus fuerit, ac antiquam ſtationem dereliquerit. Veluti in Regno Luſitaniæ contigit tempore Regis *Joannis III.* qui partem fluvii Tagi & *Benevventam* induſtria humana mutavit. Joan. Molina *de inſtit. & jur. tr. 2. Diſput. 17. Aut ſi flumen Principis juſſu ære impenſo aliorſum avertatur, quod in Parmæ Ducatu, in flumine Coſtumiæ prope Regiam Lepidi, delabente contigit.* Vel ſi Paludes publicæ, aquis derivatis culturæ gratia exſiccentur; De quibus caſibus Baptiſt. Aymus *d. tr. lib. 1. cap. 9.* Nec hæc fluminis mutatio, territorium & juriſdictionalia extendit. Quoniam hæc mutatio violenta cenſetur, non naturalis, propter Reſponſum Imperatoris Gordiani *in l. 1. C. de alluvion.* Ubi ager, quem poſſeſſor circumdedit per fluvii alveum, non mutatur, ſed prioris Domini manet. Marc. Anton. Peregrin.

de jur. fiſci lib. 1. num. 32. Naturalia [illegible] libus opponuntur, juxta Jureconſultum, [illegible] §. 1. *ibi*: Servitus naturaliter non manifeſt[illegible] R. *l. 1. §. 10. D. de aqua pluv.* Natura [illegible] oppoſita, juxta Ariſtotel. *in pr. Mechanic.* [illegible] tura quoque & cura differunt ſecundum Sen[illegible] *ſtud. final.* ſicuti natura & cultura. *Plin. lib. 14.* [illegible] Joan Gryphiand. *de Inſul. cap. 8. num. 1. & 2.* [illegible] ron. de Meur *d. l. cap. 24. num. 1.* Qui *ſub num. 4.* auth[illegible] ritate Reſponſi Ulpiani *in l. ſi irruptione 1. D. fin. reg.* [illegible] ſcribit. Quod ſi flumina pro terminis finalibus p[illegible] ſita fuerint ſiccata aut derelicta, [illegible] terra & limi[illegible] [illegible] phiand. *d. [illegible] tr. cap. 14. num. 1.* Ma[illegible], *d. l.* [illegible] *num. 4.*

Quamvis diſſentiat Joan. A[illegible] *d. tr.* [illegible] *lib. 1. cap. 9. in pr. & per num. 1.* [illegible] jure p[illegible] alluvionis acquiri, & ante eum [illegible] *num. 13. & ſeqq.*

Secundò verò caſu, ſi Fluminis [illegible] tatio [illegible] tim per incrementum laten[illegible] contin[illegible] *An [illegible] de mutatio incrementum ſolvatur & juriſd[illegible] tionis* [illegible] *juriſdictionalis?* [illegible] tos concertatio. Diverſa enim eſt [illegible] *m* Nam Alluvio dicitur [illegible] quand[illegible] & ſic paulatim carpendo aliqu[illegible] cultè adjicit vicino prædio. *[illegible] l. ult. [illegible] rer. divis.* Hoc enim, [illegible] accedit Dominio vicini prædii. *l. 1.* [illegible] Gryphiander *de Inſulis cap.* [illegible] *per tot.*

lib. 2. cap. 16. Quod Lucanus expreſſit de flumine Pado

Illos terra fugit Dominos, his rura Colonis
Accedunt donante Pado.

Et hæc acceſſio latens ad inſtar uſucapionis rationem habet in negligentia ejus, qui ripam ſui prædii non munit, adverſus incurſum fluminis. Hoc enim unicuique permiſſum eſt, hactenus tamen ne à naturali curſu flumen diverrat. *tot. tit. D. de ripa muniend.* Diodorus Tulden. *in Codic. de Alluvion. num. 3.* Quo loco reſpondit Jure Conſultus *Flumina enim cenſitorum vice funguntur, ut ex privato in publicum addicant, & ex publico in privatum, itaque ſicuti hic fundus, cum alveus fluminis factus eſſet, fuiſſet publicus. Ita nunc privatus ejus eſſe debet, cujus antea fuit.* Fr. Niger. Cyriac. *controverſ. forenſ. 376. num. 37. & ſeqq.* Concordat Reſponſum Alpheni *in l. Alluvio 38. ibi.* Viam publicam ſuſtulit. *D. de acquir. rer. Domin.* Bapt. Aymus *de alluvion. lib. 1. cap 22.* Ideo *Baldus de Bart* [illegible] reſpondit apud Cornæ. *in conſil. 232. num. 5.* Factum namq. eſſe (ait) ſi quis dicat. Hoc ſemper habitum eſt pro confinio ergo & hodie habendum eſt. *arg. l. divo § fin. cum l. ſeq. D. de acquir. rer. dom. l. arbor. 9. D. comm. divid.* ubi habetur, *quod ſi arbor finalis creſcat, & alienum ſolum preſſerit, ſive lapis terminans per utrumq; fundum extendatur, non ideo mutantur fines: et creſcunt, vel decreſcunt agri. Sed ea communia ſunt vicinorum, vel illi acquiruntur, in cujus jus* [illegible] *tranſierunt hæc illis.* Auctâ igitur ab una parte Ripâ, eatenus quoque cenſetur aucta juriſdictio cum proprietate; Sicut ab altera parte diminutâ Ripâ, juriſdictio quoque diminuitur. Propter reſcriptum Impp. Arcadii, Honorii & Theodoſii *in l. 2. th:*

tributorum præſtatio. *C. de alluvion.* Ubi [illegible]
per alluvionem accreta, tributorum præſta[illegible]
novis Poſſeſſoribus injungitur. Tributori[illegible]
latio eſt jurisdictionis ſpecies ac ſublimioris [illegible]
eminentiæ Symbolum. *per l. nulli. 28. C. de epiſc.* [illegible]
X. de cenſib. Gail. *1. obſerv. 21 num. 9.* Andr. Knich[illegible]
territor. cap. 3. n. 312. Cenſus quippe ſolutio prob[illegible]
ſtrum, Villam aut prædium eſſe de territorio, cui [illegible]
tur & adhæret *Novell. 89 cap. 2. §. 2.* Cephal. *conſil.* [illegible]
Jace Bapt. Aymus *diſt. tr. lib. 2. cap. 9. num. 15.* Quod c[illegible]
mat quoque Reſcriptum ſubſequens *l. 3. C. eod. tit.* Ubi [illegible]
ratores Theodoſius & Valentinianus, conſtituunt *ut* [illegible]
prædii per alluvionem accedens prædio principali, ſeor[illegible]
ſim cenſeri non debet, ſed naturam Principalis [illegible]
bet, adeò ut hæc, acceſſio, pro uno integrali nec [illegible]
jure cenſeri, nec in partes ſcindi debeat. Fr. Ni[illegible]
riac. *diſt. cap. 179 n. 41.* Proinde cujus prædium al[illegible]
diminutum eſt, is ſublevatur in quantitate tributi, quemad-
modum propter aliam quamcunque vaſtatione[illegible] &
accreſcit, quod augmentum accepit. *per diſt. l.* [illegible] *de*
vion. Mynſinger. *cent. 3. obſerv. 34.* Gail. *lib* [illegible]
in hoc Reſcripto ſuum præcipuum fundamentum
cunctos communem ſententiam foventes [illegible]
Joan. Aymus *de alluvion. lib. 2. cap. 6. per to* Qui ſub *num. 13.*
ſcribit. *Hæc ſunt, ex quibus audacter conſtinger* [illegible]
etiam cætera, jurisdictionem quoque ſive territorium augeri
„ *minui.* *Nec aliter aut reſponderem, aut judicarem,*
„ *tertia* [illegible]*, crebriori calculo ſit recepta.* Et cum
bald *de ſocietat. part. 5. Quæſt. 38.* Azo *in ſumma D. de* [illegible]
Hieron. de Monte. *diſt. tr. cap. 24. per tot.* F[illegible]
Senior *conſil. 56.* Carol. Molinæ. *ad conſuet. Pariſ.*

tom.

num. 100. qui ſcribit: *Quamvis eodem tempore, & ſuper eodem themate in contrarium (ſed male) conſuluerit* Jaſon. *conſil.* 146. *l.* 1. Quos ſequitur Joan. Gryphiand *de Inſulis cap. 14. n. 87. & 111.* Caſp. Manz. *deciſ. palat. 99. num. 4.* ubi *ſe ita cauſam deciſiſſe aſſerit.*

Verum enim verò, *contraria ſententia* verior eſt, communior, & æquitate & ſana ratione magis conformis. Scilicet quod per alluvionem, nec confines limitanei amplientur, nec territorium, nec juriſdictio mutetur vel extendatur. Et hoc propter Reſponſum JCti Florentini *in l. in agris 16. ff. de acquir. Rer. D.* In agris enim (ait JCtus) limitatis *jus alluvionis locum non habere, publicè conſtat. Quod etiam Imperator Divus Pius conſtituit.*

Hujus aſſerti ratio eſt; Quoniam agri limitati per menſurarum extremitates ſuos ſtatutos habent terminos, ideoqve incrementum ex alluvione aut inſulâ accipere nequeunt. *per l. 1. § ſi inſula 6. ibi ſi limitati agri fuerint D. de flum.* Finis enim ipſe declarat, qualis res ſit cenſenda. *Tiraq. de retract. lign. § 1. gloſſ. 7. n. 47.* Unde Trebatius ſcribit: *agrum, qui hoſtibus devictis ea conditione conceſſus fuit, ut in civitatem veniret, habere alluvionem; neque eſſe limitatum, agrum autem manu captum limitatum fuiſſe, ut ſciretur, quid cuique datum eſſet, quid veniſſet, quid in publico relictum eſſet per dict. l. in agris.* 16. Jul. Frontin. *de limitan. agror. Cuj. l. 2 obſ. c. 9. Alciat. in prætermiſſ. lib. 1. verb. limitati Fortatul. in Necyom. Dialog. 18 Godofr. ad d. l. in agris 16 lit. M. N. & Q.*

Limites enim finales non demonſtrationis, ſed taxationis gratiâ poſiti ſunt, ut dominia diſtinguerentur publicè tranquillitatis gratiâ, ideo per extrinſecum & fortuitum augmentum extenſionem non admittunt. Quod acute deducit *Carol. Molin. ad conſuet. Pariſ. § 1. gloſſ. 5. n. 101. et § 7.*

at §. 7. gloſſ. [illegible] n. 6. Quo faciunt tradita *Carol. Ruin. [illegible] lib. 1.* ubi concludit, quod in feudis limitatè c[illegible] n[illegible] ſet jus alluvionis. *Rimінald. jun. conſ. 504. n. 29.* Latè *Ludolph. Schrader. de feud. part. 5. c. 6. n. 36.* Qua rati[illegible] ne [illegible] Doctores, quod alluvio non mutet, nec alteret c[illegible] n[illegible] tes plebanatuum, Diœceſium & Civitatum, quoni[illegible] m [illegible] ſuos fines limitatos *per cap. ſuper eo 4. X. de decim. Ba[illegible] in cap. 1. §. ſi quis Marchio num. 6. de controverſ. inveſt. J[illegible]on. [illegible] 146. verſ. 8. Corne. conſil. 327. lib. 1. Ægid. Boſſ. in oper. tit. de [illegible] num. 2. Pariſ. de Puteo de ſinib. feud. cap. 38. [illegible]. Anton. Peregrin. de jure fiſc. lib. 5. n. 77. Auguſtin. Bar[illegible] ad d. [illegible] cap. [illegible] per eo. 4. n. 3. X. de decim.* Qui *ſub num. 2.* in terminis [illegible] præſcriptionis tradit. *H[illegible] jus incrementi ratio prohibitiva [illegible] recepta ſit, tam in jurisdictionalibus, quam in Reliquis pub[illegible] am utilitatem concernentibus, ne detur occaſio incertitudinis & co[illegible] ſecus quam in prædiis privatorum.*

Huic ſententiæ accedit *præterea & ſecund[illegible]* tiam ratio, quòd in omnibus diſpoſitionibus limita[illegible] prohibitum cenſeatur jus accreſcendi *per l. [illegible] ius habebat D. ad SC. Trebell. Bald. in l. Dominus §. 1. de [illegible] Molin. ad conſuet. Pariſ. §. 1. Gloſſ. 5. n. 106.* Jus locum enim habet inter perſonas diverſas & omn[illegible] disjunctas, quæ ad res diverſas vocantur, *per l. S[illegible] §. fin. D. de uſufr. legat.* Unitas enim rei & identitas requiritur ad hoc, ut jus accreſcendi conſideretur *per [illegible] ſi [illegible] tibi. 12. in pr. D. de legat. 1. Surd. conſil. 71. num. 40. Anton. Bellon. jure accreſc. cap. 5. Quæſt. 24. per tot.* Jus autem alluv[illegible] n[illegible]s accreſcendi comparatur, *per l. ſi Titius 33. §. fin. [illegible] de [illegible] legat.* Latè *Joan. Gryphiander de Inſ[illegible] cap. 1[illegible] num. [illegible] & [illegible]. Andreas Knichen 1 de pact. inveſt. cap. [illegible] in fine.* Ea ratione, quod ſine hominis facto & per ſe, ta[illegible] q[illegible] &

per ſe veniat, dum res rei accedit. *per l. ſi ego 11. §. idem ait. D. de publ. act.* Quamobrem dicimus, alluvionem rem ſequi, & ad eos tantum pertinere, qui rem habent. *per l. quod in rerum. 24. §. ſi quis poſt D. de legat. 1. Anton. Govean. de jure accreſc. num. 1. Bartol. Romule. de jure accreſc. num. 15 217. & paſſim Bellon. dict. tr. cap. 1. Quæſt. 1. n. 6. & ſeqq.*

Ad cohibendum a. accretionis incrementum per alluvionem, in juriſdictionalibus, aliisve juribus territorialibus, Carolus Molinæus requirit, ut territorium ſit certis finibus & certa menſura taxatum, ita ut appareat, quid, quantumvè ſit conceſſum, ut totum reſiduum ſit concedentis, tanquam à concedente reſervatum Et ſic non ſimplex appoſitio terminorum, ſed illa, quæ ita expreſſè & præciſè gratia taxationis requiritur. *Molin. ad Conſuet. Pariſ. §. 1. Gloſſ. 5 num. 101.* Simili modo de hiſce limitibus finalibus ſcribit Tamburinus *Eam eſſe debere naturam limitum & finium Diœceſium, ut ita ſint conjuncti, quo ab omnibus lateribus capiant, & quodammodo concludant omnia loca confinia per l. Patronus §. Sempronius D. de legat. 3. l. inter eos. 20. ibi* Regionibus quoque diviſis. *D. de acquir. Rer. Dom. Aſcan. Tamburin de jure Abbat. tom. 3. in Deciſ. 71 num. 9. & 10.* Et ita deciſum fuiſſe teſtatur *Card. Mantica, deciſ. 169. num. 4.*

Tertio corroboratur aſſertio, quod alluvio non mutet, nec extendat juriſdictionem territorialem hac inſuper ratione: Quoniam ipſum territorium eſt juriſdictionis ſubjectum quoddam occupans, cum exerceatur in territorio ipſa juriſdictio. *per l. fin. D. de juriſdict. l. pupillus 239. §. territorium, D. de V. S.* Ubi *Joan. Gedde. n. 1 & ſeqq.* Ac juriſdictio ex vi ſermonis inhæret glebis & prædiis conſinalibus, tan[illegible] ludibus, veluti acidum aut mucidum vigo[illegible] *2, num. 150. lib. 7. Andr. Knichen, de jur. territ. c[illegible]* eleganter ſcribit Baldus: *juriſdictio ſuper ter[illegible] nebula ſuper paludem; Quæ nebula generatur per [illegible] tiam ſoli. At juriſdictionis ſubjectum, cui ipſa ima[illegible] eſt perſona maximè principis, tanquam Sol in terris & [illegible] porto. Bald. ad tit. de allodiis n. 7. in fin. lib. 2. F. 54. Ac [illegible] dus in l. 1. n. ult. D. de juriſdict. Ex hoc pateſcit, quod [illegible] non cohæreat proprie territorio. Perſonis autem inhæret, & [illegible]rum eſt Petr. Jacob. Aurel in practic. Rubr. in num. 4. Natta conſil. 149. n. 10. Boer. deciſ. 222. n. 7.* Henr. Bocer. *de juriſdict. cap. 8. n. 17.* Igitur nebula juriſdictionis concomitatur terram, gle[illegible] vel terrenum in alienum territorium per alluvionem translatum. Quæ a Principe, utpote territorii [illegible]le regitur & exercetur. *Marc. Anton. Peregrin. de jure fi[illegible] lib. 8. num. 51.* Ubi tradit, *quod juriſdictio ſtatus Ferrariæ per eventu usq; ad locum, in quo prius ſe extendebat, ſcili[illegible]t ad alveo veteri. Sic flumen paulatim receſſa, & à parte agri [illegible]antuani, magnam terræ molem.* Qui ad m[illegible]jorem [illegible] [illegible]nem hujus Quæſtionis ulterius infert: *Si flumen paulatim retroceſſiſſet, & a parte agri Mantuani magnam terræ [illegible]jeciſſet per ſpatium ſatis conſiderabile, hoc quippe caſu de jur[illegible] pro terrenum additum, & alluvionatum jure alluvionis qu[illegible] quoad dominium, & poſſeſſionem privatis [illegible] antuanis, pro prædia poſſidentibus, d. l. adeò, §. præterea, de rerum diviſione quoad juriſdictionem Principis Mantuani, an [illegible] extendat ad terrenum additum, alia eſt cauſa [illegible] Nam non inconveniens eſt, ut Mantuani po[illegible] agros ſubditos, quoad juriſdictionalia Principi Ferr[illegible] contra prius nec etiam inconveniens eſt, ut territorium [illegible]*

[illegible]

dictio autem ſit alterius. Bald. Alvarotus, & Fendiſla in c. §. è contrario, in titulo de inveſt. de re alien. fact. Rum. conſil. 14. col. 1. & 2. lib. 1. Capyc. deciſ. 27. n. 16. Peregrin. dict. lib. 8. n. 80. Ita in terminis *Bartol. tr. de fluminib. verb. acquiritur num. 6. Bald. in Rubr. de rer. diviſ. num. 19. Capolla de S.P.R. lib. 2. cap. 34. Cornæ. conſ. 327. & 287. lib. 3. Socin. conſil. 127. num. 6. lib. 1. Remmald. Senior ſub nomine Collegii Ferrarienſ. conſil. 64.* Et in eodem caſu, *Jaſon. conſil. 146. per tot. lib. 2. Quem ſequitur in eadem cauſa de Gonzagis, Remmald. junior conſil. 237.* qui *ſub num. 47.* tradit, *quod alluvio non operetur circa ea, quæ ſunt juris publici, & in uſu publico, nec habeat locum in lacu & ſtagnis. Par. de Puteo. de finib. feud. cap. 15. Ægid. Boſſ. in oper. tit. de aquis n. 7. ac tit. de Principe n. 280. Marc. Anton. Peregrin. de jure fiſci lib. 8. n. 80. Carol. Molinæus ſe ipſum declarans,* in agris & prædiis limitatis ad excludendum augmentum per alluvionem, *ad Conſuet. Pariſ. §. 7. Gloſſ. 1. num. 6. ac §. 1. Gloſſ. 5. n. 102. & 105.*

[*N. Myler. Metrolog. cap. 14. §. 21. & ſeqq.*]

QVÆSTIO. XII.

An in cauſſis reparationis aggerum, Teich-Sachen / appellationi locus ſit, ubi lis iſtam non remoratur?

QVando de reparatione aggerum, & pro hâc præſtandis quæſtio eſt, appellationi locus non datur. (1) Propter periculum quod in morâ eſt (2) At hic demum, ubi & quatenus lis ſeu appellatio iſti [illegible] vel remoræ erit. Siquidem tale nihil per iſtam [illegible] appellatio, ubi gravamen apparet, minime rejic[illegible] (3) Ideò etſi non diſpenſivum, tamē devolutiv[illegible] ſortitur (4) Et etiā in præſenti ſpecie neceſſari[illegible] poſt illam jam peractam de prætéritis ejus ſump[illegible] [illegible]troverntur (5) Quando itaq; poſt ruinam ſic a[illegible] periori conſtitutum erat ut communi totius viciniæ [illegible] ejusq; incolarum ope aggeres reficerentur, ſumptus v[illegible] ſis, ad quos illud onus pertineret, refunderentur (6) Et [illegible] poſt reparationem de horum parte conveniebantur, [illegible] non obnoxios dicerent condemnati appell[illegible] poſt reperta gravamina non levia non tantum citatio[illegible] & compulſoriales ſed etiā inhibitionem decernere plac[illegible] cauſa derer Dorffſchafft in Oberſtade/contra ſieben Dorffſchafften daſelbſt die 24. Aprilis Anno 1635.

1. Hoc in conſuetudinem tranſiit in iis locis, ubi ex a[illegible] ribus poſſeſſiones & utilitates agrorum redduntur a [illegible] culis aquarum ſecuræ, ut cauſæ aggerum non habea[illegible] appellabiles. Quod etiam Camera Im[illegible] ex negatis in tali cauſa proceſſibus o[illegible] vavi.

2. In quib⁹ cauſis in morâ periculum eſt, [illegible] pe[illegible] o[illegible] recipitur. *Lancellot in tr. de Attentat. part. 2. cap. [illegible] limitat. 4. num. 1. Conrad in l. un. n. 4 rat. decid. num. 4. [illegible] C. ſi de moment. poſſeſſ.*

3 Ratio, quæ eſt ex periculo moræ ub[illegible] ceſſat in illo ſolo fundata appellatio [illegible] nim ut odioſa & rigoroſa nimis non fit niſi e[illegible] ne & intra ejus limites.

4 Sic intelligendum eſt quod de appell[illegible] one dicimus. Ita n. etiam accipitur in quo[illegible] quod in his, quæ cū moræ periculo cō, uncta ſunt, a[illegible] a-

ao

tio non habet locum, nempe qua effectum ſuſpenſivũ ſeu ad executionẽ retardandũ. Non v. ut appellans plane nõ audiatur. *Reginell. in tr. de appellat. §. 2 cap. 3, num. 628.*

5. Præteritorum nõ habetur ſimilis ratio, ut in iis deficit non appellandi cauſa exemplo præteritorum alimentorum. *Lancellot. dict. cap. 12. limitat. 34, num. 4.*

6. Hic inter diſcrimina perruptorum aggerum quoad citã reparationẽ procedendi modꝯ ordinariꝯ eſt, ubi certo nõ conſtat, cujus onus illud ſit. Nunc ubi hoc manifeſtum eſt, quis debeat, ille compellitur nec alius pro alio tenetur

(Dav. Mevius. P. 3. deciſ. 163.)

QVÆSTIO XIII.

An Proceſſus in cauſis aggerum ſummarius non patiatur omitti ea, quæ in judiciis ſunt juris naturalis?

SUnt quidem aggerum cauſæ ſummariæ & ubi in mora periculum etiam adverſus inauditos & non citatos providendum, ſicque præcaveri non injuſtum, ne gravior calamitas accidat & ut reparatio fiat. (1) Extra eam verò ſpeciem non ita, nec aliàs procedi debet contra inauditum vel ſine ſufficienti cauſæ cognitione vel ſine decenti probatione. (2) In ſummariis proceſſibus quidem ea omitti poſſunt, quæ ſunt juris merè poſitivi & ad ordinarium proceſſum pertinent. (3) Haud verò quæ ſunt juris naturalis, (4) ut citatio, defenſio vel exceptio rei & probatio, quæ neglecta in cauſis aggerum, ut in aliis ſummariis proceſſus nullitatem non minus, quam in aliis ordinariis cauſant, (5) & etiam ubi appellatio prohibita eſt, audiuntur atque corriguntur. (6) Quicquid itaq; de favore reparationis a ger[illegible] quam reipublicæ privatimque utilis objiciebatur, ubi [illegible] res extra periculum erant, nec feſtinandi ea ratio [illegible], non ſivimus obeſſe juſtæ judiciorum ration[illegible] nedum iis, qui rogabantur proceſſibus, quos allega[illegible] nullitat[illegible] merebantur. In eadem cauſa

1. In eo numero habentur cauſſæ, in quibus aut propter quam lis exoritur, niſi celeriter proceditur, perituræ ſunt, *arg. l. ſed etſi 28. § eodem 3. §. ſeq. ff. de ju[illegible]. Or[illegible]. Cameral part. 1. cap 2. § item* da das jenige *&c.* aut propter tardiorem expeditionem irreparabile damnum eſt metuendum *d. Ordin cap. 2. § item* Sachen aus welcher *&c.*

2. Ubi moram res non recipit, præveni[illegible] periculi cauſa Proceſſus legitimus omittitur, tantum [illegible] conſulitur *l. ſi quis 7. § quod tamen 9 ff. de injuſt. rupt. irrit.* [illegible] & aliàs, ubi in mora periculum, receditur à communibus juris regulis. *l. de pupi lo 5. §. præterea 12. ff. de Op. nov. nunciat.*

3. Quæ ex certa ratione velut ob ſumm[illegible] [illegible]culum admittuntur ſingularia, ultra rationem in c[illegible]quentiam minimè ſunt trahenda *l. quod vero [illegible] ff. de legib.*

4. *Zanger. de except. part. 1. cap. [illegible] num. 9*

5. Non minus in ſummariis cauſis quam ord[illegible]riis locus eſt nullitatum allegationi, ob ea omiſſ[illegible] ad ſtatum cauſæ pertinent. *Cacheran deciſ. 1 num 19. & ſeqq.*

6. *Juxta ordinat. Summi. Tribun. part [illegible]. tit. §. 16.*

7. Quæ certo intuitu ſeu pro certo ſta[illegible] tione non ſunt appellabilia, ea extra iſtam [illegible]

di poteſtate non ſunt aliena. Limitata cauſa limitatum producit effectum. *l. in agris ib. gl. ſſ. ff. de acquir. rer. dom.*

(Dav. Mev. P.3. dec. 164.)

XIV.

De Jure Stapularum & Gerani.

SUMMARIA.

Jus Stapulæ non ubiq; obſervatur, n.1.
Vocis origo à Germanis, n.2.
Vocis Synonymia. n. 3.
Differt à jure Emporii, n.4.
Quæ Civitates hoc jure gaudeant n. 5.
Stapularum triplex conſideratio, n.6.
De primo, ſecundo & tertio genere, n.7. & ſeqq.
Diſtinctio inter Staffelgüter *&* Meßgüter.
Jus Gerani quid? n. 11. & ſeq.
Pœna defraudati vectigalis. n.13.

NOn ubique locorum hoc jus obſervari ratione juriſdictionis maritimæ facillimè concedo, nec tamen id nego, multis intuitu ſummæ illius juriſdictionis eſſe conceſſum, ut gaudeant ſplendidiſſimo hoc ſtipularum jure, Adnexum ſiquidem eſt dominio maritimo, nec quivis alius, quam qui illud obtinet, eo uti poterit, ne plu- 1.

ra per vim illicitam agere præſumatur [illegible]
plenum obtinet dominium, eo liberter ad [illegible]
maxime uti percupit, nec poteſt negari, [illegible]
& arcere à flumine illos, quos tranſire, aut cum [illegible]
2. dione tranſire non velis. Quin verbum ho[illegible]
adgnoſcat Germanicam nullus dubito, in qua [illegible]
aggregare, coacervare & in unum congerere [illegible] ſi-
gnificat, ex qua apud autores mediæ ætatis vox [illegible] taplus
formata, ea enim uſi fuerunt in LL. Ripuar. *tit. 33. lege*
1. & tit. 67, leg 5 & tit. 75. quando locum [illegible] vocare [illegible]
Staplum ceu conventum & congregationem in [illegible]
judicium. Gloſſar. Clemangii exponit tegumentum,
vel tapetium, ſed perperam id judicat Voſſius quid [illegible]
lerari poſſit; quod ad rerum coacervatarum ſpeciem,
quæ in Pyramidem vel Conum adſurgunt hic [illegible]
3. natus ſit ſtaplus vocatus. *Lennæus conſ. 67. n. 2.* A[illegible]
& Exonerationem vocat Marcium *Bertius* [illegible] *Geogr.*
p. 213. & Guicciardin. *in deſcript Belg. fol* [illegible] quem & recte
adduxit Limnæus *l. 2. de J. P. c. 9 n. 32.* Klock *d*[illegible]
1. n. 272. & qui hunc fideliter ſuppreſſo no[illegible]
Fauſt ab Aſchaffenburg *in Conſ. pro Ærar. Cla*[illegible]
A ſtabulo derivare, quod nempe bona ibi [illegible] &
adſerventur, qui politiori uti Germanico idi[illegible]
lunt ex genuina voce finxerunt Staffel [illegible]
Staffel-Gerechtigkeit/ Staffel Güter/ Staffel-Fre[illegible]
4. Staffel-Wahr. Differt hoc jus Stapul[illegible]
porii ſeu Mercatus, vide Klock *de contrib. c* [illegible]
Nundinis, Klock *c. 1. n. 272.* [illegible] jus. Ge[illegible]
catur etiam à multis illud jus Emporii, de qu[illegible]
tin à Meden *in ſcript. refutat. contra Hamburg.*
Niederlag. Liber appulſus navium & qu[illegible]

apud Autores alia occurrunt. Præter omnes autem hoc jus
Taurius ineptè definit Aggeſtionem & comportationem
mercium omnium, quæ ſunt ejus naturæ, ut ſervando
ſervari poſſint. Melius alii Genus definitionis ponunt eſſe
privilegium, Klock. *de Contrib. c. 3. n. 57.* Leoninus *conſ. 67.*
num. 2 annumerat iis juribus, quæ Bannalia interpretes vo-
cant, quorum vis ex obſervatione dependet Thom. Mi-
chael *de Jurisdict. th. 13 lit. A.* Stuck. *diſp. Acad. 9. th. 154.* Nat-
ta *conſ. 163. num. 4* Gail 2. *obſ. 69 num. 4.* Raudenſ. *reſp. 45.*
num. 7. Ad Regalia Majora ſtapulas revocant, tertium
æquius, ſi inter minora & inferioribus communicabilia re-
cenſerent. Multæ autem eæq; nobiliſſimæ Urbes hoc Jure 5.
ſtapulæ gaudent; præcipuas enarrabo, Inter has emi-
nent *Anſa Civitates* Crantz *l. 10. Vandal. 27.* Brück in Flan-
dria. Crantz *l. 9. Vandal. c. 37. Paſſavum*, Myns. *conſ. 19. per tt.*
Oſophi commeantium è Germanis mercium perpetuam
ſtationem cum vectigali immunitateq; incolarum ob vir-
tutem & fidem à Venetis obtinuerunt Jov. *l. 12 hiſtor.* Spira
contendit, daß ſie als die dritte und oberſte Staffel am
Rhein ſey von Röm. Käyſ. Maj. und Königen privilegi-
rt &c. Gylman *in Symphor. Tom. 2. p. 3. tit. 18. ſuppl. 16. p. 358.*
Succedunt *Colonia, Agrippina, Moguntia, Ingolſtadium, Ratiſ-*
bona Hamburgum, Magdeburgum, Brema, aliiq. *Treviris* ad Mo-
ſellam Hamburgiſcher Bericht von dem Kaiſer-gericht. Ur-
theil. *de Anno 1619. num. 6 petit. artic. 33. Vratislavia* an-
no 1511, à Rege Poloniæ Uladislao impetravit. Schickfuſſ.
lib. 1. der Sächſiſchen Chronick *cap. 38.* Non poſſum a. quin 6.
fatear hoc jus ſtapulæ non apud omnes ſimile & uniforme
eſſe. Nã in nonnullis civitatibus jubet Privilegium, ut nul-
læ merces exoticæ prætervehantur, ſed certo tempo-
ris ſpatio in illo Privilegiis munito loco venum exponan-
tur;

tur; In nonnullis non eſt neceſſitas vendendi appoſita,
ſed ſi naves exoneratæ & vectigal ſolutum cuivis libera
patet abitus. In nonnullis conceditur exteris liberri-
ma facultas congerendi merces, & ad commodiorem ven-
ditionem conſervandi, Unde triplex hoc jus quis haut ab-
ſurde dixerit, quod & revera inter ſe differt, & diverſos
7. ſortitur effectus. Ut primum ſit jus ſtapulæ, quod ha-
bet annexam vendendi neceſſitatem, de quo agit Guic-
ciard. *in deſcript. Belg. p. 181.* & Bronchorſt. *in Præfat. Tit. de
R. J.* qui id teſtantur de Dordrechto. Illud autem jus
obtinetur (1) Privilegio, præd. cit. de Privilegio Dordrech-
tano teſtantur. (2) Conventione, vide Enenkel. *lib. 1 de
Privil. cap. 8 per tt.* (3) Juſſu Enenkel. *d. tr. p. 272.* (4) Sta-
tuto, ut Lubecæ ita mos obtinet, vide ſtat. *lib. 3 tit. 6. art. 1.*
Kitzingæ, de quo teſtatur VVehner. *in obſ. pr. verb.* Stap-
fel. *circa fin.* (5) Immemoriali Præſcriptione per vulgata.
In hoc jure conſideramus, tum perſonas, tum Bona. Per-
ſonæ, cujus Conditionis, Familiæ & Regi[illegible] ſint. Bo-
na, an talia ſint, quæ admitti poſſint vel non. N[illegible]
ex Cæſare *lib. 1. de Bell. Gall.* Belgas olim vinum & alias
merces non recepiſſe; ſic & de Arabibus Naba[illegible] te-
ſtatur Strabo *l. 17.* Εἰσαγώγιμα δ' [illegible] Impor-
tare quasdã merces licet, quasdã non [illegible], vid[illegible]
II. Sax. [illegible] ea bona utrinq; conſideranda ejus promiſcu[illegible]
xa, & Æſtimatio; Tum, an invicem vẽdi poſſint v[illegible]
Grot. *l. 2. de Jur. Bell. et Pac. c. 2. §. 19. ſeq.* Covarr. *l. 3. Var.*
8. *ſol. c. 14. per tt.* aliosq; plures. Secundum Genus [illegible] quod
tantùm jubet exonerare merces, & ſol[illegible]ere [illegible]
jam de Regalibus eſſe ob annexam de[illegible] vendendi [illegible]
libus conditionem facilimè concedi poteſt. Id [illegible]
vel Privilegio vel immemoriali præſcriptione, & [illegible]

loquitur Leon. *conſ. 47. n. 2. & ſeqq.* cum ait: *Jus Stapulæ neceſſitatem vendendi non comprehendere, ſed tantum appulſum & exonerationem mercium.* Et eleganter Lehman *lib. 4. Chron. Spir. c. 22* de Stapulis ad Rhenum ait: Daß ſie haben die Gerechtigkeit/Erſtlich Welche Schiffe den Rhein-Strom auff-und abfahren/und mit Staffelbahren Gütern beladen ſeyn/daß ſie daſelbſt auffkehren/dieſelbe ausladen/ins Kauffhaus führen/niederlegen/und davon die Schuldigkeit zahlen müſſen/ welche nach entrichtetem gebührlichem Accis überſchlagen / das ſie in andere Schiffe oder auf die Axt geladen/und in die Ober-Rheiniſche Lande verführet werden / wie dann die Stadt Speyer und die Schiff-leute von Alters die Schiff-farth auf Straßburg gehabt/und davon / vermög Käyſer Friederichs Privilegii de dato 1181 nicht mehr dann 12. Heller haben dürffen geben; Die ander Eigenſchafft oder Gerechtigkeit der Staffel iſt von Alters geweſen/und noch/nemlich/ Kauffhaus/ Krane/Schiffer und Karcher/deßgleichen Kauff-haus/ Ober-herren/Krane-Meiſter und Kauff-Haus-Knecht. Die Dritte / daß die Kauff-Haus-Verordnete/ über die auffgeladene und niedergelegte Staffel-Wahren/ob ſie von Würden oder nicht erkennen oder nicht/richten/und die/ ſo unfertig / verwerffen / und den Fahrten zu Schiff und der Axt-Ordnung ausſagen. Certum eſt ingentem Mercium vim ex Italia ope equorum jomentariorum in Germaniam adportari, nec noſtra Italis adeò ſordent, ut planè à nitidiſſimis ſuis oris ea excluſa velint. Hinc ratio aurigationis, ſeu mercium vectionis dictat neceſſitatem eligendi certa loca, in quæ deferuntur merces, ut commodà occaſione oblata in loca deſtinata devehi poſſint. Unde ſæpe tantus confluxus hominum & mercium immenſa moles, ut eas ædificiis hoc fine exſtructis includi præſens ſuadeat ratio; Exempla

ſint Brixa, Baſilea, Lindavium & infinita loca alia, quæ
ſanè advectas merces recipiunt non abſq; ſingu la[illegible] o
9. ſicut ab egregiis accepi viris. Tertium Genus Juris ſtapula-
rum eſt, quando Princeps Mercatoribus certis, vel etiam
univerſitatibus, copiam facit Merces ſuas in certum locum
deferendi. Hinc jam ampliſſimus ſeſe offert campus tra-
ctandi de ſocietatibus Navalibus, & Rerump. Contoris,
quæ ſanè omnia ex hoc privilegiato ſtapulatu[illegible] ju-
re deſcendunt, de quo pauca dicere vix [illegible] ni[illegible] di-
cere, adeò enim ampla dicendi mater[illegible] eſt re[illegible],
quam jam ſub[illegible]ibus tracto, mox do[illegible] commu[illegible]-
candam, & quæ hactenus incognita & à multis intacta
fuerunt, ex multarum urbium Archivis upple[illegible] quæ
humanitas præſtantium Virorum commu[illegible]vit. Ante-
quam hic abeam, dicam diſtinctionem B[illegible], quæ
juri Stapulæ ſubjectæ ſunt. Staffel-Güter diſtingvun-
tur von den Meß-Gütern / ſo nicht Staffelbahr id
eſt, quæ non ſunt ſubjecta exonerationis & expoſitio-
nis juri. Dann der Staffelbahr Güter halber muß man
ſich der Stadt Speyer Staffel-Freyheiten gemeß halten/und
Staffel-Recht haben; Mit dem Meßgütern abe[illegible] rech-
tiget mag man unausgeladen fürüber fahren / ta V[illegible] eluner.
m obſ. Pr. verbo Staffel p. m. 611. & hoc jus [illegible] re-
ſtringere auff Saltz und geſaltzene Wahren vi[illegible]
Fauſt. ab Aſchaffenb. ord. 406. Q. 4. Conſ. pro ær. ad [illegible] ca-
lenta tantum extendi putat, quod de primo Stap[illegible]
genere forte intelligit, Sed nimis jejune hac de re ſen-
tit; cum [illegible]
nimium inter ſe differant, & multo nobilius [illegible]
ligitur quod Taurus in Conſ. MSS. [illegible]
communicato illud jus multò præclarius [illegible]

pibus aſſerere non vereatur. Imò hoc adeò verum eſt, ut
hoc jus nemini concedatur, niſi ſit ſtatus imperii, cui adja-
centis fluminis directa juriſdictio ex jure territorii com-
petit. Quare hic ſubſiſto, & dico effectum, Dominii ma-
ximi ſplendidiſſimum eſſe hoc jus ſtapularum ſeu pote-
ſtatem recipiendi merces quasvis ex impetratione Supe-
perioris. Videat enim avidus Lector Everherd. Jun. 10.
conſ. 9 lib. 1. per tt. Leonini *conſ. 67. per tt.* Mynſing. *reſpon.*
19. Pfeilii *conſ. 170.* Manlii de jure conducendi *tit. 3.* Roſa-
corb. *Pr For. c. 21.*

Huic ſtapularum juri connexum eſt jus Geranii ſeu 11.
Menſurationis, & in eo ferè diſtinguitur à Jure Stapulæ
(cum quo tamen inprimis ſecundo genere ferè concidit)
nam uti Stapula principaliter commercia & utilita-
tem reſpicit Emporii cui conceſſum, ſic hôc utilitati
vectigalium adverſus mercatorum fraudes providetur;
Wann nemlich die angegebene Wahren beſichtiget / gezeh-
let oder gemeſſen werden / damit den Zollen kein Eintracht
geſchehen möge. Fuſe de hoc Geranii jure agit Leoninus
conſ. 7. & 8. Vocem autem deſcendiſſe puta à Germa- 12.
nica Kranen leviter mutata conſonante ob euphoniam,
ſeu ſi vis, ab herba, quæ Dioſcordi dicitur *γεράνιον*, quæ
roſtro ciconiæ ſimilis eſt, quoniam & Geranium ro-
ſtrum ſuum protendit, ut magnæ moles attrahi faci-
li modo & à paucis poſſint; vectis ſane dici non pot-
eſt, quoniam tantum pars eſt Geranii nempe lignum,
quo commodius machina circumvolvitur; Germa-
nicè dicitur Kranen-Gerechtigkeit. De ſtrictiſſimi juris
talia eſſe Privilegia, vel propria autoritate nemine
contradicente uſurpata, nota eſt pœna eorum, qui
malitioſe reticent, nec omnes menſurari merces pa-

riantur, quæ ſane omnes ratione delicti & circumſtantia-
13 rum in commiſſum cadunt; Nam ob non factam profeſ-
ſionem, & ſic dilatam vectigalium ſolutionem, atq; omni-
no ob fraudationem quamvis da wert die Wahren betrüg-
lich leugnet. *Conſule Sax. tom. 3 p. 4. q. 56.* res [illegible] quales
fuerint, in Commiſſum cadunt. *l. 8. l. 14. ff. de Public. & vectig.*
adeò ut non ſolventis pedagium mercium, pro quibus ſol-
vi ſolitum eſt, etiam confiſcentur aliæ, quas portabat,
quibus non debêbat, poſt Papæum in *q. 572.* Boër. *dec. 58.*
n. 26. Committuntur autem merces ex cauſa fraudati vecti-
galis ipſo jure, ita ut ſtatim deſinant ejus eſſe, qui crimen
contraxit, dominiumque rei vectigali adquirit, ita tamen,
ut ob contradictionem partis ſententia declarativa, per
quam poſſeſſori poſſeſſio auferatur, ea propter commiſſi
perſecutio, hoc eſt rei vindicatio, adverſus hæredem &
quemlibet alium poſſeſſorem competit. Coler *p. 1. de Proc.*
Exec. c. 3. n. 20. & 24. Cacheran *deciſ. 86.* *Gall. l. 2. obſ. 1 n.* & *l. 2.*
2. dec. Pac. P. c. 3. n. 16. Roſenthal *c. 5. de Feud. concl. 40.* Per quin-
quennium verò omiſſa perit. *l. 2. C. de vectig.* Summâ quoque
ratione iſtius in fraudatores vectigalium pœna conſtitu-
tio nititur, ut nemini iniqua videri poſſit aut debeat, cum
ad dominos cujuscunque territorii onera viarum pertine-
ant, qui ea lege pedagia exigunt, ut teneant loca tuta, &
indemnem præſtent tranſitum, ita ut ſi quid damni tranſe-
untibus in via publica contingat, puta, ſi deprædentur,
illi, niſi malefactorem exhibeant, ad præſtationem ſeu
refuſionem ejus tenentur *text. in Nov. 114. c. 4.* Moller.
ſem. cap. 26 Mynſ. *c. 5. O. 70. & 71.* Gail. 2. *obſ. 64.* Et ſanè hoc
jus menſurationis ſingularis eſt hujus Dom[illegible],
quod nemo anchoram levare audeat, quin [illegible] deputatis
mercium exploretur: hodie punitur defraudatio, ta[illegible]

men

man das unangegebene weggenommen/& ſi factum reiterat, ſie mit ziemlicher Straffe gebührlich anſiehet.

(*Fr. Stypman. Continuat. de jure marit. & Nautic. P. V. c. 2.*)

XV.

De pœnis eorum, qui aggeres rumpunt.

1. AGgerum ruptores, qui pro munitionibus riparum appoſiti ſunt, puniuntur arbitrariè *l. un. C. de Nili agger. non rumpend.* Damhud. *in Pr. Crim. tit. de agger. ruptor.*

2. Jure autem Saxonico tales flammis comburi ſolent, & qui conſilium ad hoc dederit, relegandus. Landr. *l. 2. art. 16.*

3. Quod verum puta, ſi aggeres fluviorum vel riparum diruat, quorum exundatio vicinis agris magnum nocumentum inferat.

(*Matth. Coler. deciſ. 171.*)

XVI.

De Aquis & Piſcatione.

AQuarum tantus eſt in rebus humanis uſus, ut Thales Philoſophus aquam rerum principium eſſe dixerit. Eſt enim aquæ uſus non minus hominis ad vitam quam aëris neceſſarius *Virgil. lib. 7 Æneid.*

-- -- -- -- Littusq; rogamus
Innocuum, & cunctis undamque auramq; patentem.

Refert Ariſtoteles *lib. 1.* de anima, Hippon & alios dixiſſe, aquam eſſe animam: & ad hanc ſententiam ratione ſeminis videri compulſos, quia omnium ſemen humidum eſſet. Terrenarum aquarum duo ſunt genera, ut auctor Ariſtoteles *lib. 2* meteororum, *c. 1.* quædam fluxæ ſunt, aliæ ſtabiles, fluxa ſiquidem ſunt fontanæ & amnicæ.

Stabiles ſunt, veluti paluſtres & lacuſtres. De [illegible] rum generibus, his agitur conſtitutionibus. [illegible] tus autem hic locus commodè explicabitur ex partitione, quæ [illegible] juris auctoribus tradita eſt.

Nam fluminum (ut ſcribit Ulpianus) quædam perennia ſunt, quædam torrentia: perenne eſt, qu[illegible] ſemper fluit: torrens quod hieme tantum fluit. *l. [illegible] §. item fluminum. ff. de flumin. & ne quid in flu. pub.* Licet autem flumina, quæ perennè fluunt, æſtate quandoq; exaruerint: nihilominus publicam cauſam habent, & perennia [illegible] ia fluminum partitio eſt, quod quædam fluminum publica ſunt, quædam privata. Publicum flumen Caſſius defi[illegible]it, quod perenne ſit *d. l. 1. §. fluminum.* Sed publicum flumen definire ſoleo, quod ad certam circumincolentis populi [illegible] dinem refertur. Flumen vero privatum, quod agris ſingulorum, id eſt, privatorum con[illegible]etur. Flu[illegible] quæ publicam cauſam habent, pro[illegible]ietas, apud populum e[illegible] rat. Nam, ut inquit Juſtinian [illegible] publica ſunt: ideoq; jura piſcandi omnibus commune eſt, in portu, fluminibusque, *§ flumina Inſtit. [illegible]* [illegible] reſcriptum Divi Imperatoris Pii, quo [illegible]ianis & Capuenus piſcatoribus reſcripſit, neminem pro[illegible] ad [illegible] accedere piſcandi cauſa. *l. nemo ff. de rer. diviſ.* [illegible] mobrem Ulpianus ſcribit: ſi quis in mari piſcari, [illegible] hibeatur, non habebit interdictum: quemadmodum nec is, qui in campo publico ludere, vel in [illegible] lavare. aut in theatro ſpectare arceatur. [illegible] in omnibus caſibus injuriarum actione utendum eſt, [illegible] *[illegible] ff. ne quid in loco pub. vel ibi fiat.* U[illegible] unicuiq; licere in flumine piſcari, [illegible] ut au[illegible] vel præſidis juſſu, ut id minus faciat, [illegible]

flume

flumina l. 1. in fin. ff. de acquir. rer. dom. Ovidius lib. 6. Metamorph.

Quid prohibetis aquas? uſus communis aquarum eſt.

Ob quam fluminis publicã commoditatẽ varia edicta Prætores propoſuerunt: quæ à Jurecouſultis explicantur libro 43. Pandectarum: Veluti de fluminibus, ne quid in flumine publico, ſive ripa ejus fiat, quo aliter aqua fluat atq; in priore æſtate fluxit: ut in flumine publico navigare liceat: ſic & de rivis, de fonte, de aqua quotidiana & æſtiva, prætores edixerunt privata flumina nihil differunt à cæteris locis privatis, quemadmodum privati lacus, qui rectè venduntur *l. rutilia ff. de contrah. emt.* & in quibus dominus poteſt prohibere aliquem piſcari & ſcapham agere. *l. injuriarum actio aeque. §. ult. ff. de injur.* & hæc quidem jure civili Romanorum. nam feudorum alia diviſio introducta eſt, flumina quædam Regalia ſunt, ex quibus Princeps vectigal capit, & in quibus modum & tempus piſcationis conſtituit, & proprios Magiſtratus præficit, *ut quæ ſunt Regal lib. 2. de uſibus feud.* Hujusmodi flumina ſunt. Sequana, Rhodanus, Ligeris, Garumna: de quibus apud Cæſarem in commentariis de bello Gallico & alia non pauca in Gallia. Bannalia flumina ſunt, quæ viri eruditi proſcripta appellant, quæ Dominus beneficiarius confinium prædiorum, aut permiſſione Principis, aut longi temporis præſcriptione, aut conſuetudine aut alio juſto titulo quæſita ſunt. cujusmodi hodie omnia pene flumina eſſe cenſentur: factaq; privata, quæ natura publica erant. Nam Martiani (ut videtur) reſponſo, invitati potentiores cum pluribus annis in flumine ſoli piſcati ſunt, cæteras eodem jure uti prohibent. *l. ſi quisquam ff. de divers. & temporalib. præſcript.* Quanquam (ut inquit Papinianus) præſcriptio longæ poſſeſſionis, ad loca juris gentium publica obtinenda, concedi non ſoleat. *l. præſcriptio ff de uſucap. & uſurp.* Putat Ulpianus, ſi quis prohibeatur ante ædes meas, vel prætorium meum piſcari, injuriarum agi poſſe *l. injuriarum* §. *ſi. ff. de injur. & famo. libel.* Si quis tamen ſe obſtrinxerit, ut certo loco piſcationem exerceat, lex pactionis ſervanda eſt. Unde ait Ulpianus: venditio fundi Hieromani feudo, fundo Bo[illegible]no, quem retinebat, legem dederat, ne contra eum piſcatio Thimaria exerceretur, quam jus meri, quod natura omnibus patet. Servitus imponi privata lege non poteſt, quia tamen bona fides contractus legem ſervari venditionis expoſcet, perſonæ poſſidentium, aut in jus eorum ſuccedentium per ſtipulationis vel venditionis legem obligantur. *l. venditor. ff. com. præ.* Cætera ea flumina bannalia potentiores ita tuentur, ut ſi quis eas interturbet, interdicto uti poſſidentis agant & excipiantur. Regalia autem flumina nuncupata ſunt, vel quod ea, cum ad imperium populi pertinerent vel Regia principi adſcripta fuêre, *l. 1. ff. de conſt. princ.* vel quòd regum patrimonio dominioque ſunt attributa, vel quòd curam eorum ſibi Reges & Principes aſſumpſerunt, *l. quod princeps. §. publico. ff. de aqua pluv. arcend. l. quæ minime, ff. de flum. l. ſervitutes. §. publico ff. de ſerv.* vel quòd piſcarias, cæteroſq; flu[illegible] [illegible]licorum reditus, qui ærarii publici fuere, in fiſcum ſuum redegerunt, *l. inter publica ff. de verb. ſig.* Notat Juvenal P[illegible]nium quendam aſſentatorem, qui omnes piſces, quicunq; uſquam caperentur, eſſe Domitiani Cæſaris affirmavit.

Quorundam municipiorum, veluti Meldenſium legibus, omne flumen navigabile Regale eſſe cenſetur, n[illegible] quis beneficiarius dominus, juſto titulo acquiſitam poſſeſſionem probaverit. Cum ergo Regis ſit curare, ut publicis rebus ſine alieno incommodo, unusquisque utatur, his conſtitutionibus Princeps ad vitandam piſcationis inopiam, modum inſtrumentorum, piſcandi tempus præſcribit. [illegible] enim apud veteres Romanos piſcationem in precio fuiſſe.

Nam auctor eſt Sextus Pompejus Feſtus, Romæ olim piſcatorios ludos vocatos, qui quotannis menſe Junio trans Tyberim à populo Romano fieri ſolebant pro piſcatoribus Tyberinis, quorum quæſtus non in macellum perveniebat, ſed ferè in aream Vulcani. quia id genus piſciculorum majorum datur ei Deo pro animis. Idem Sextus Pompejus Feſtus autor eſt, piſcatorium æs vetuſto more appellatum, quod in mari Albano datur pro piſcibus. Fuit etiam apud Romanos piſcaria, tributi genus, quod inter publica vectigalia ab Ulpiano numeratur, *in l. inter publica ff. de verb. ſig.* Marcus Varro auctor eſt, Romæ forum piſcatorium fuiſſe, nam is *lib. 4.* de lingua Latina, ſecundum Tyberim inquit ad Junium, forum piſcarium vocant. Unde ait Plautus, apud piſcarium. habuerint Romani ſervos piſcatores, quorum meminit Juriſconſultus Scævola, libro ſexto Digeſtorum. Prædia (inquit) maritima cum ſervis, qui ibi erunt, & omni inſtrumento & fructibus, qui ibi erunt, & reliquis colonorum nutritori ſuo legavit. Hoc itaq; capite, aquarum & ſylvarum præfecti, piſcatoria inſtrumento jubentur diligenter inquirere: ut ſi quæ vitioſa, & contra ſanctiones & conſtitutiones Regias facta, deprehenſa fuerint, flammis corrumpantur, & vitioſorum inſtrumentorum artifices & piſcatores ſexaginta ſolidorum mulctam fiſco dependant. Quæ inſtrumenta ut neminem latere poſſint, propriis appellationibus deſcripta hoc capite enumerantur. Nocturna quoque piſcatio & ad faſces lege Regia prohibetur. Nam cum per id tempus piſces laborent, quo uterum gerunt, & à partu continuo requieſcant. ut auctor eſt Ariſtoteles, libro ſexto de hiſtoria animalium, *c. 17.* nocturna piſcatione eorum impeditur generatio. Diſſipari ſiquidem ova neceſſe eſt & ab unda excepta in altum efferri: ſunt enim imperfecta piſcium ova, quæ foris & augentur &

perficiuntur. Cujus rei cauſa eſt (ut inquit Ariſtoteles, libro primo de generatione animalium, *cap. 8.*) magna fœcunditas: idq; munus, ut ſtirpium, eorum eſt, quod ſi intra ſe fœtum perficerent, pauciora neceſſariò ederent. Præterea noctu quieſcentes, ſi quid à piſcatoribus motum fuerit, expaveſcunt & exturbari feruntur. Nam Philoſophorum & aliorum auctorum ſententiis (ut Ariſtotelis, *lib. 4.* de hiſtoria animalium, *cap. 10.* Plinii, *lib. 9.* naturalis hiſtoriæ, *cap. 75.*) receptum eſt, piſces dormire, non oculorum (ut inquit Plinius) argumento, quia non habent genas, ſed quia ipſa quiete cernuntur placida ſeu ſoporatè, & ad commotum aliquem expaventia. Eamq; ob cauſam infinitam piſcium multitudinem nocturna piſcatione circumretiunt piſcatores, qui noctu lumine oſtenſo fallunt. Quæ Regia conſtitutio lege confirmatur: ſimili enim juris conſtitutione lex civilis vetat piſcatores noctu lumen oſtendere. Unde ait Ulpianus: Ne piſcatores noctu lumine oſtenſo fallant navigantes, quaſi in portum aliquem delaturi, eoq; modo in periculum naves, & qui in eis ſunt, deducant, ſibiq; execrandam prædam dent, præſidis provinciæ religioſa conſtantia efficiat. *l. ne piſcatores ff. de incend. ruin. nauf.* Quod autem hic dicitur, parturire piſces, Martio, Aprili & Majo menſibus id non perpetuò verum eſt. Nam partus coitusq; piſcium, neq; eodem tempore neq; [illegible] temporis ſpatio fit: aliis enim piſcibus æſtas, aliis hye[illegible] autumnale æquinoctium attribuitur. Pluribus tamen, & præſertim ſaxatiliorum generi, potius circa [illegible] num agitur. Quamobrem Princeps in hac ſanciendâ conſtitutione ſpectavit id quod plurimum acc[illegible] *ad ea ff. de leg. & ſenatus conſul.* Id ergo hac [illegible] one [illegible]catoribus obſervandum præcipitur, ut lage[illegible] ves, cæteraque inſtrumenta piſcatoria ejus formæ & laxitatis ſint, quam lex Regia præſcribit: ut adultiores tantum piſces irretiantur. Prolis enim parvæ neque adultæ captura (cum non ſine publico incommodo fiat) mulcta, & proſcriptione illegitima coercetur. De fluminibus & piſcatione leges ſunt municipales, in quibus explicandis repetenda eſt diviſio, qua dictum eſt, flumina alia eſſe Regalia, alia bannalia ſeu proſcripta. Nam de fluviorum Regalium proprietate ſtatuunt Meldenſes titulo de ſylvis, omnia flumina navigabilia Regalia eſſe, niſi quis ſpeciali titulo proprietatem ſibi vendicet. Quamvis enim quiſpiam ſummæ juriſdictionis dominus, confine fluvio prædium habeat: non tamen in eo flumine ſummam juriſdictionem habere cenſendus eſt, niſi titulo aut poſſeſſione ejus temporis, quod hominum memoriam ſuperet, illius dominium quæſiſſe probet. Eſt in Gallia municipium cujus ſtatutum proxime ad jus Romanum accedit. ejus enim municipii lege *tit. de ſerv. realib.* flumen commune eſt eorum, qui ab utraq; parte fluminis prope ripam prædia poſſident. Cumq; fluminum communis ſit uſus *ut dicitur in l. fluminum ff. de dam. inf.* veluti ad aquandum hauriendum, & cæteros aquæ fluvialis uſus ejuſdem municipii lege ſancitur, oportere ad flumen viam ſeu iter eſſe, ut ad id flumen ire, agere & ambulare quivis poſſit. De fluminum ſeu proſcriptorum proprietate ſtatuunt Nivernenſes, *titu. de aquis fluminibus & ſtagnis*, *artic. 1.* neminem flumen tueri, niſi juſto titulo & temporis præſcriptione acquiſierit. De proprietate proſcriptorum ſeu bannalium fluminum & uſu ſtatuunt Burgundiones, titulo de ſylvis, paſcuis & fluminibus, articulo ſecundo. Nemini in flumine bannali uſum eſſe, neque jus petitorium aut poſſeſſorium, niſi ad poſſeſſionem diuturno tempore continuatam titulus acceſſerit, aut domino proprietatis facta obventionis præſtatio. De fluminum uſuariis ſtatuunt Nivernenſes titulo de aqvis, fluminibus & ſtagnis, articulo ſecundo, nullam longiſſimi præſcriptionem absq; juſto titulo, aut obventionis ſolutione, uſum in bannali, aut jus petitorium, ſeu poſſeſſorium attribuere. De fluviorum alveo, ſive illi Regales ſive Bannales, & latitudine ſtatuunt Bolonii. Nam apud illos lex eſt, ut ſi flumen ex aliquo latere proreperit, in priorem alveum reducatur, iidem definiunt, qualis eſſe debeat fluviorum latitudo, nam à capite, ſex aut ſeptem pedum, dehinc decem aut duodecim pedum, fluviorum latitudinem eſſe volunt, donec in aliquod celebre & amplioris nominis flumen illabantur. Ut a. de ſylvis dictum eſt, cum ob fidem à V[illegible]o non præſtitam in res feudales feudi dominus manum injecerit, pendente mora, rerum feudalium fructus ſibi acquirere & poſt purgatam à Vaſallo moram, ſi extuna oblatione feudi dominus annuum proventum optaverit, unius anni æſtimationem conſequi. Idem de fluminibus judicandum eſt. nam dum Vaſallus eſt in mora fidei præſtandæ, feudi patronus piſcationem & reliquos fluminum fructus ſibi acquirit: ſed ſi poſt tunam à Vaſallo factam oblationem annuum feudi [illegible] ventum patronus optaverit, æſtimantur flumina. Nam Dunenſium lege *titulo de æſtimatione, artic 186.* Fluviorum re[illegible] non ſecus quàm juriſdictionis, veluti incerti & mutabiles, in anno non æſtimatur, ſed habito in decem proximos ann[illegible] cationis reſpectu, æſtimatio fit ad rationem decimæ partis decem præcedentium annorum. Cum a. aquæ fl[illegible] via [illegible] u aqvando & hauriendo cujus pateat, & occupanti concedatur aqua per partes in uſu piſcandi diverſum cenſend[illegible] u bannalia ſeu proſcripto flumina titulo ſeu præſcri[illegible] one [illegible] entur, ac poſſident, piſcariam retinent. & pi[illegible] ros ùti prohibent. Quamobrem apud Trecen[illegible] ul[illegible] de ſylvis & aquis *art. 179.* lex eſt, per quam ſi quis [illegible]

nali

ali,ſine domini aut illius coloni juſſu,piſcatus fuerit piſces re-
tituit, & ſexaginta ſolidorum mulctam domino dependit.
adem lex eſt apud Caldimontanos, titulo de ſylvis articulo
0. Nam apud illos,qui invito domino in flumine proſcripto
ſcatus fuerit, ſexaginta ſolidis mulctatur, & piſces reſtituit.
dem ſtatuit Vitriaci municipium titulo de paſcuis , articulo
20 illius n. municipii ſtatuto : ſi quis in flumine bannali ſeu
roſcripto ſine conceſſione & permiſſu domini piſces ca-
tans apprehenſus fuerit, ſexaginta ſolidos mulctæ nomine
olvit Niverenſiũ more,titulo de aquis,fluminibus & ſtagnis,
ticulo 3. ſi quis in aqua & flumine bannali invito domino,
ut illius colono,piſcatus fuerit,arbitraria mulcta condemna-
ur,& piſces reſtituit. Et hæc quidem municipiorum ſtatuta
dverſus eos lata ſunt, qui clam & latentem piſcationem ex-
rcent. Nam hi,qui coram & in præſenti maleficio piſcantur,
recenſium lege titulo de ſylvis & aquis,articulo 179. præter
exaginta ſolidorum mulctam hamos, retia & piſcatoria in-
trumenta omnia committunt. Simili Caldimontanorum ſta-
uto,titulo de aquis & ſylvis,artic. 110. qui in ipſo patentis pi-
cationis opere deprehenſus fuerit non modo ſexaginta ſoli-
dorum mulcta damnatur,ſed confiſcatione ſeu publicatione
etium,cæterorumq; inſtrumentorum, quibus ad præſentem
iſcationem eſt uſus. Eadem pœna judicatur , Niverenſium
onſuetudine,titulo de aquis,fluminibus & ſtagnis; articulo
ertio : qua is,qui cum retibus & hamis in præſenti piſcatione
eprehenſus fuerit, præter ſexaginta ſolidorum mulctam,
aſſam retia,hamos,aliaq; inſtrumenta committit. Eadem Ni-
erenſium conſuetudine,qui ter deprehenſus mulctatusq; pi-
cationi iterum ſe accommodaverit, furti pœna plectendus
ſt. Eſt in Gallia municipium,cujus ſtatuto,titulo de ſervituti-
us realibus, art. 22. piſcatoria quædam inſtrumenta definiun-
ur & determinantur,quibus unicuiq; liberum eſt in flumine
piſcari.

piſcari. Ejuſdem Municipii lege, eodem titulo, *art. 25*, quidam in flumine loca deſignantur, quæ à piſcatorum injuria immunia eſſe debent. Nec in his cuiquam licet impune piſcationem exercere. Nocturnam piſcationem prohibent leges municipales. Nam Trecenſes titulo de ſylvis & aquis, *art. 179.* his, qu noctu & cum igne ad fallendos piſces piſcationi invigilant, ar trariam mulctam indicunt. Sic Caldemontani titulo de ſylvi & aquis, *art. 110* nocturnos piſcatores & lumine oſtenſo p ſcium viſum fallentes arbitrarium mulcta coercent. Sed Nivernenſes, titulo de aquis, fluminibus & ſtagnis, *art. 3.* nocturnis iſtis piſcatoribus, & ignem prætendentibus ſuam pœnam determinantur. Cæterum legibus municipalibꝰ pharmaca p bus, ad eos neſcandos miſcuiſſe, criminoſum eſt. Eamque rem Nivernenſes, titulo de aquis, fluminibus & ſtagnis *art* in eos, qui calcem, & huic ſimilia pharmaca piſcib porrigu ex Regiis legibus animadvertendum eſſe ſanciunt. Cui Ni renſium ſtatuto non diſſimilis locus eſt apud Plinium *libro* naturalis hiſtoriæ *cap. 8.* Ubi ait, piſcatores radicem eam, quæ tunda eſt, venenum terræ vocant coram quæ nobis contu immixta calce in mari ſparſere advolant piſces, cupiditate ra, ſtatimq; exanimati fluitant. Quo argumento appare calcem, Nivernenſis municipii ſtatuto, non abſq; ratione piſcatoribus interdictam. Hoc quoq; adducere ex eodem Plinio incongruum erit, eſſe in provincia Narbonenſi & in Nemauſenſi agro ſtagnum, in quo cum homine Delphini in ta tate piſcantur, magna cum populi ſpectantis voluptate quidem de fluviis cum Regalibus, tum proſcriptis ex municipalium ſtatutis explicata ſunt.

(Noe Meurer. Oper. V P.
art. 89.

◆